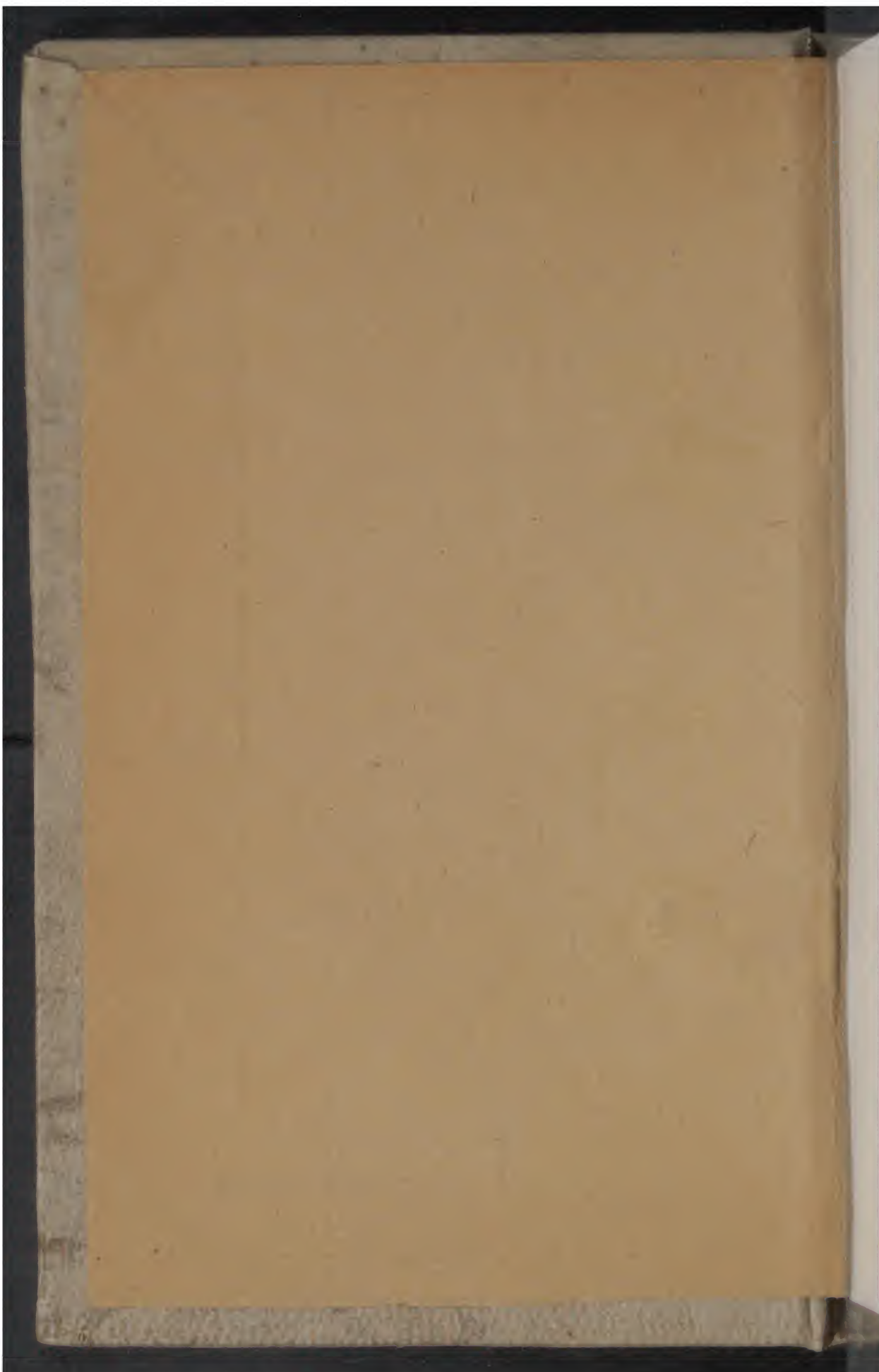




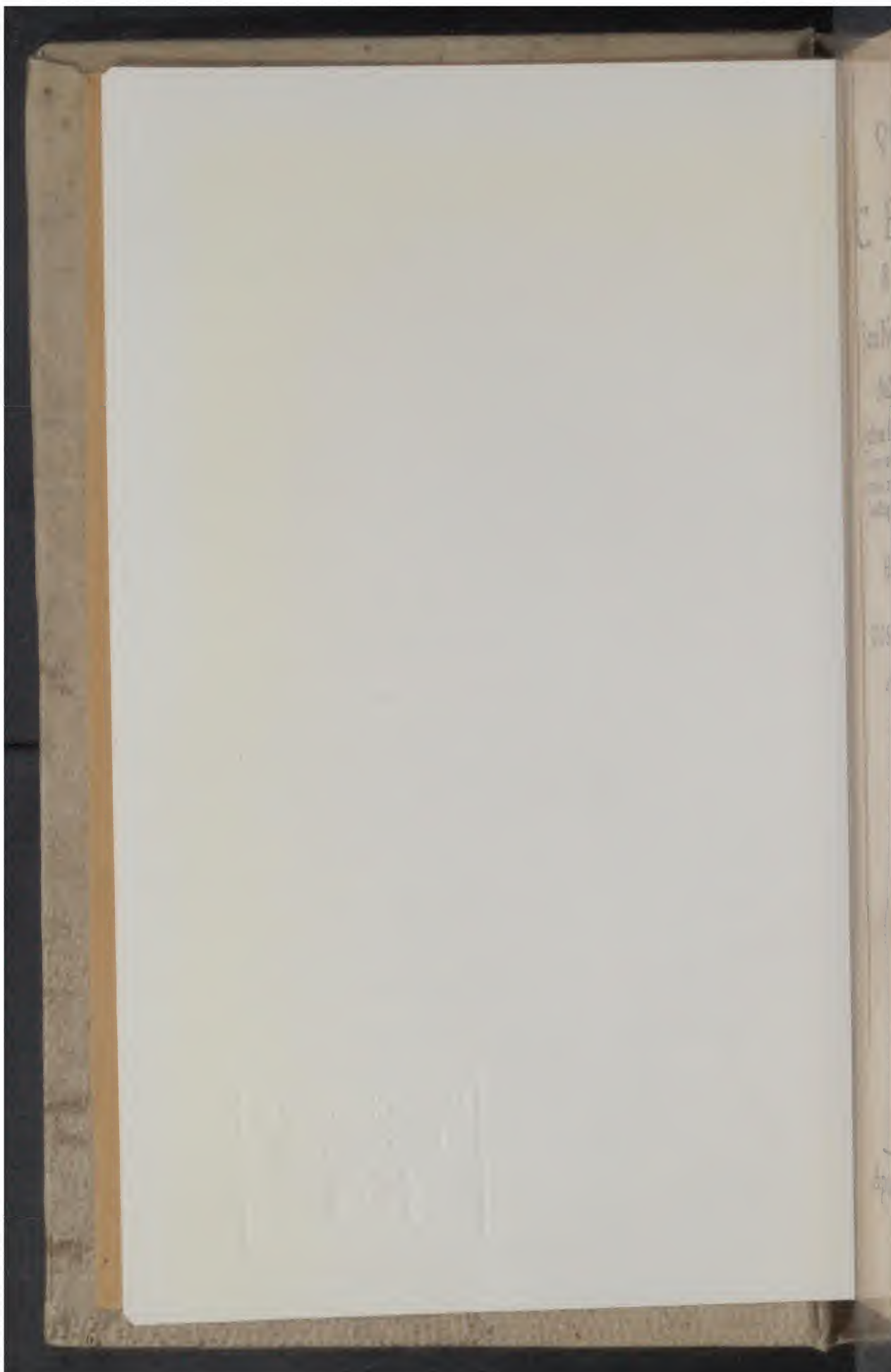
Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
390 M 2



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
390 M 2







Ku 390
ML 2
CYP. REGNERI ab OOSTERGA
SWOLLANI

CENSURA BELGICA.

Seu Novæ Notæ & Animadversiones

In Libros IV. Instit. Imp. Justin.

Quibus singuli paragraphi cum ex Legibus Romanis, tum jure Divino, Canonico, Philosophia morali, Rebus juratis, Communi DD. Opinione, Historicis, Antiquariis, Moribus Belgii & Moribus generalioribus Christianorum confirmantur, consulantur & illustrantur.

His ob connexionem causæ accedunt ejusdem Auctoris.

DISPUTATIONES JURIDICÆ

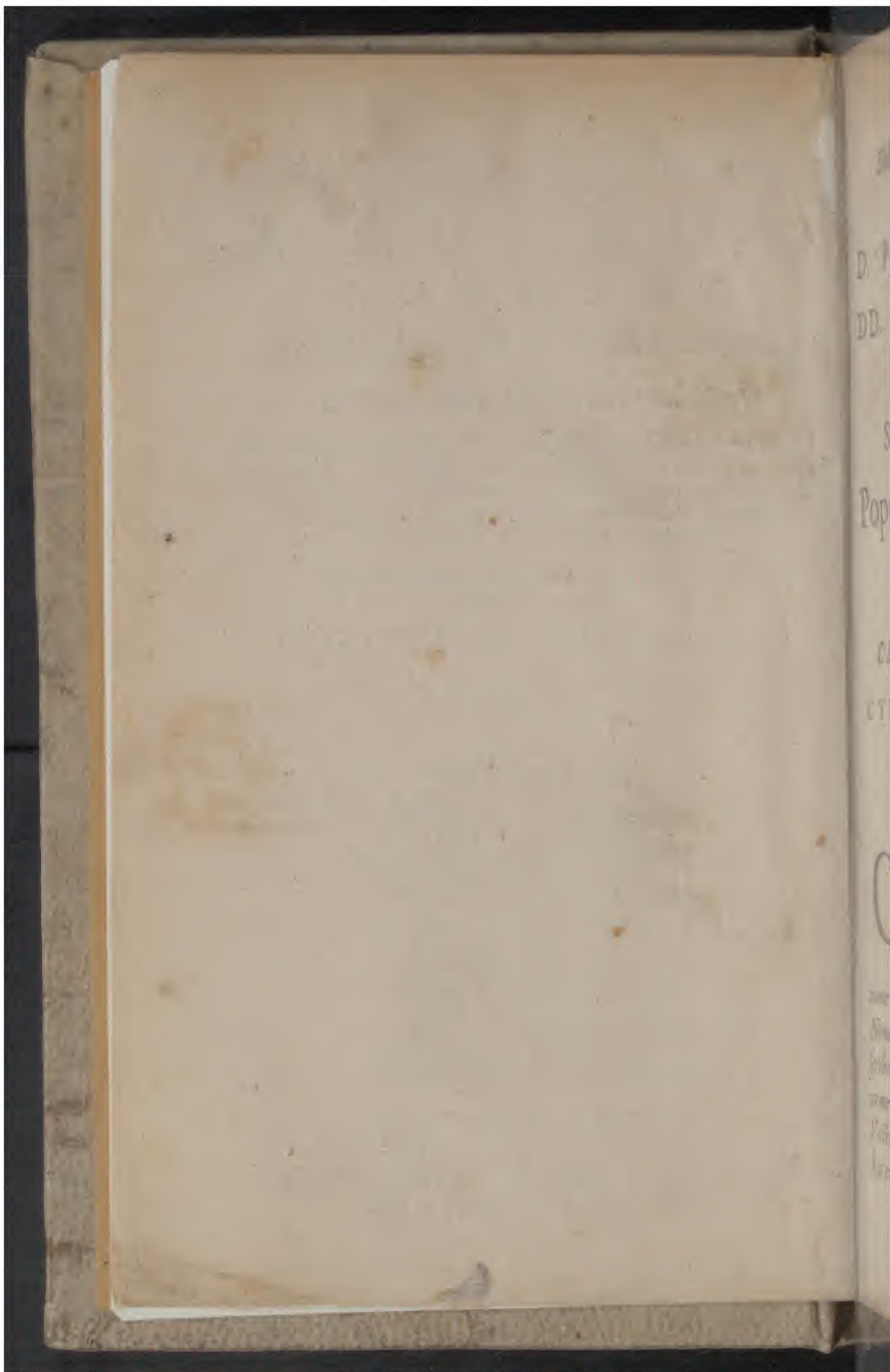
*Ad singulos fere §§. Institut. Justinian.
excultæ ut supra.*



Koninklijke
Bibliotheek
des Hage.

TRAJECTI ad RHENUM,

Apud JOANNEM à WAESBERGE,
Anno c18c1 c XLVIII.



*Nobilissimis, Gravissimis, & Pru-
dentissimis Viris,*

D. P R Æ T O R I,
DD. C O N S U L I B U S,

E T

S E N A T U I

Populoque Ultrajectino,
Eorumque Secretariis.

Hanc

CENSURAM BELGICAM

C Y P R I A N U S R E G N E R I
A B O O S T E R G A.

D. C. Q.

CÆterum ne me hac Dedicatio, neve di-
cta Censura temeritatis insimulet, putavi
nonnulla de causa instituti nostri præfan-
da esse. *Auspicandum autem ab illa ra-
tione videtur, Senatores Amplissimi, cur inclaro
Nomini vestro hoc munusculum literarium in-
scribere hauderubuerō. Multis, inquam, vestris
in me collatis meritis me Vobis devinctum scio.
Vestro enim favore ad Professoriam dignitatem
hic evectus sum; quem etiam mox visis quibusdam*
* 2 *qua-*

D E D I C A T I O.

qualiscunque nostra eruditionis speciminibus, au-
 ctuario salarii donastis. Post triennio vix prater-
 lapso, me ex professione Institutionum ad professio-
 nem Pandectarum promovere dignati estis. Ne ita-
 que nactus hanc litandi Gratiis occasionem, accepti
 beneficii immemor dicerer, non potui non hosce la-
 bores meos vestra Amplitud. in grati animi dicere
 ταμῆρον ἀναμφοσθέντων. Vos qua estis ἐπιεικεία fa-
 ctum nostrum equi bonique consulite, animumque
 non aestimatione muneris, sed propensa remune-
 rantis voluntate metimini. Nunquam (fateor lu-
 bens) Vobis gratiam referre poterō, illud certe non
 desinam, hic & ubique confiteri, me referre non
 posse. Ingenui & hoc, teste Tullio, animi est, ei
 multum velle debere, cui jam plurimum debeas.
 Ad haec nostri hic ingenii fœtus in Solo & Æthe-
 nao vestro conceptus, fœtus atque editus est, ideo-
 que jure meritoque vestra tutela ac patrocinio com-
 mitti videtur. Denique hic mos dedicandi non so-
 lum hodierna consuetudinis est, sed etiam antiqui-
 tus recepta, utpote quæ ab ipsis cunabulis Reipubl.
 Romana originem traxit. Legimus namque, Sext.
 Papirium. Sext. Ælium & Cn. Flavium ea, quæ
 de jure conscripserant, Populo Romano obtulisse,
 Eidemque grata ac popularia fuisse. His accedit se-
 quens ætiologia de parte instituti altera, quâ saltem
 hoc evincitur, me Reipub. & Academia vestra opi-
 tulari voluisse. In magnis autem ipsi etiam conatui
 suus honos constat. Ἀπὸ τῶν ἐπιχειρημάτων ὅσα ἐν τῷ
 ἀπιδεσμάτῳ τῷ παλαιῷ ὡς τὰ πάλαι κείμενα.
 Ta-

D E D I C A T I O.

Tales mehercule Institutiones cupida legum Iu-
ventuti prælegendas esse, quæ in ipsis rerum argu-
mentis obtinent, hætenus nullus cordatus iuit in-
ficias. Recte Cicero ad Verron. Fructus, inquit, do-
ctrinæ maximus est, ea tractare, quæ ad usum spe-
ctant. Et quis tam patiens, rogat Plinius, ut ve-
lit discere, quod in usu non sit habiturus? Quo e-
tiam pertinet illud Aristippi, qui perconctanti cu-
dam, quæ potissimum adolescentibus essent discenda?
Respōdit, quæ viris usui futura essent. Ὁ γενναῖος εἰδώς
ἐν ὁ νόμος εἰδώς, Ὁ νόμος. Monitis addatur exemplum
Iustiniani, qui juri operā daturis ea legalis scientiæ
elementa inculcari mandavit, quæ usui & Moribus
Imperii accōmodata essent. Nec alia albo Doctorū
calculo comprobantur & expetuntur. Verum quum
istius notæ nec extent, nec extitura sperentur (quā-
quam Consuetudines ita derogarint juri Romano,
ut omnino novo Iustiniano, & novis Institutioni-
bus opus videatur) muneris mei judicavi, meas In-
stitutiones, hoc est, Mores hodiernos, sed maxime
Belgii, quos ad singulos paragraphos Institut. Iu-
stin. observavi, publici juris facere. Non me latet,
Alios ante me (inter quos familiam ducunt D.
Arnold. Vinnius & Tuldenus) commentariis &
notis suis Mores subnexuisse, cum Belgarum, tum
aliarū Nationum, quo nomine etiam præfatis Vi-
ris debetur honos haud mediocris, sed præter-
quam (liceat hoc illorum pace dicere) quod nimis
prolixi sint in jure explanando Romano, quod mox
ipsi Consuetudine agnoscunt abrogatū, paucos, non

D E D I C A T I O

gulos &c. usu forensi illustrarunt. Præterea nullis ferme rationibus praxin suam fulciunt, quasi Mores retulisse sufficiat, iisque absque altiori indagine acquiescendum sit. Nos vero (quod meum præcipue & palmarium in hoc opusculo duco) singulorum rationes pro virili reddidimus. Sic namque sentio, nusquam temere resiliendum à Legibus Quiritum, quas tot tantique Viri condiderunt, docuerunt, & servarunt. Deinde lumen haud exiguum, majoremque auctoritatem Moribus affundit, quicumque Eos non tantum evidentibus rationibus, sed etiam juri Divino, Canonico, Doctorum, Philosophorumque Sententiis congruos demonstrat. Iudicum etiam Advocatorumque conscientias tranquillores facit, legumque Studiosos mirum in modum sublevat, recreatque. At cum Mores toties ac frequentius Iuri Insitution. Justin. juste repugnent, quid est (dicat quis) quod tamen methodum ac verba ejus præmiserò? Huic Respondeo, me imitatum consilium & factum Imperatoris Justiniani, qui in Institutionibus suis primo proposuit jus vetus, deinde novum statim subjunxit, haud dubie adductus hoc veteri axioma Philosophorum, contraria juxta se posita clarius elucescere. Quinimo tanta hæc ratio instituendi est, ut si vel publica auctoritate novæ Institutiones juris componenda forent, necessario dictus ordo imitandus videatur. Vtique non singula Justiniani Constitutiones Moribus abolitæ sunt, quidni ergo aliqua tanto juris Conditori, & tantæ Antiquitati tribueretur re.

ve

D E D I C A T I O

verentia? Ex quibus jam luce meridiana clarius patet, notas & animadversiones nostras, sedulo & sæpius explicando & disputando excussas, novas esse, sed non minus necessarias (dictum hoc sit absque abrogantiæ nota) quam neotericas videri. Certo, inquam, certius est, talem Censuram Belgicam desiderari, qualem nos descripsimus, & affectamus. Tales itidem requiri Disputationes, quæ vere tales, & ubi ad unumquemque fere paragraphum nigrum respondet rubro, & ubi quæstiones, non certa juris principia disputantur, sed cum usu tamen & delectu, ut notis justam lucem adferant. Quid ego præstiterim, aliorum censura & judicio subjicio. Porro & illud ex antecedentibus sequitur, illos Interpretes misere juris Studiosis imponere, qui non singulis titulis, imò singulis § §. Jurisprudent. Romanæ Mores hodiernos cum suffragantes, tum adversantes superaddunt. Bonus rerum arbiter Petronius illos adolescētes, qui in Scholis nihil ex iis, quæ in usu habentur, aut audiunt, aut vident, stultissimos fieri existimat. Justinianus istiusmodi Doctores fabularum Professores indigitat in proæm. Inst. Qui jus obsoletum, ait Besold. in Polit. operose nimis tractant, & de jure magis superstitiose agunt, ac si in foro Romano versarentur, digni sunt, qui ad campos Elysios relegentur, ut ibi jus dicant Romanis. Similes sunt, testante germano. Antecessore emerito, habentibus marsupium plenum recte signata pecunia, sed in illa regione ubi contrahendum & cōmendum est, non currente & expendi-

D E D I C A T I O.

*bili. Quid ergo de plerisq; juris Interpretibus, corū-
que Scholiis & interpretamentis? Illorum lectione
non plane tamē interdixerim studiosis antiquitatis,
quippe, ipso Iustiniano Auctore, cavendum est, ne
prorsus omne ius antiquū ignoretur; nisi quis per-
suasum sibi habeat, me abunde pro captu tyronū præ-
cepto Imperatoris satisfecisse. Sane rudem ad huc &
infirmum animum studiosi ne multitudine ac va-
rietate rerum oneremus, graviter præcepit Iustinia-
nus; ideoque raro integros textus, nec ex Sacris Pa-
ginis, nec ex jure Casareo, nec ex Pontificio mu-
tuati sumus, sed fontes duntaxat, & loca textuum
solitis signis quasi summo digito indicavimus.
Multo minus operæ pretium duximus, dicta, opi-
nionesque Doctorum, Philosophorum, Histori-
corumve ad verbum describere. Nam præter in-
commodum quod aliàs supra significatum metuitur,
acta agere nolui. Quin sebriculosa ostentationis
reos censeo, qui dum Iurisprudentiam, & maxime
dum ejus prima cunabula docere volunt, magno si-
mul conatu magnos antiquarios agere conantur.
Etenim extraneis & peregrinis, qui sæpe sutores
extra crepidam, & ne quidem à limine civilem Sa-
pientiam salutarunt, tantundem fidei tribuere vi-
dentur, quantum Magistris in sua arte, quam à
teneris per totam vitam summa industria & acri
ingenio excoluere. Satis itaque sit, prædictas sen-
tentias levi brachio & quasi per indicem attigisse,
quatenus scilicet illarum allegatio nonnihil aucto-
ritatis conferat, breviterque instruat & exstimulet
ad*

DEDICATIO.

ad altiore[m] cognitionem rerum literarumque. Pa-
 ri ratione affines latioresque interpretationes, qua-
 stiones, ac Mores remissive duntaxat ostendimus,
 sed nullibi omissis exceptionibus aut temperamen-
 tis, quæ sine flagitio præteriri nequeunt. Quæ cum
 ita sint, quis non videt (dixerim & hoc tam libere,
 quæ vere) nos & novas notas, & novam methodum,
 viamque in forum cæteris compendiosiore[m] concin-
 nio[re]mque tradidisse? Quis, qui hæc advertit,
 mordicus in posterum tuebitur, Instituit. Iustiniani
 absque hodiernis Moribus interpretandas esse, cæ-
 terove ornamento, quod supra adprobavi? Nemo
 profecto sub alioris iudicii, nisi ipsi rationi & con-
 scientiæ vim inferre velit. Fateor equidem, me to-
 tum hoc Artis nostræ sublevamen debuisse, ac po-
 tuisse in lucem propellere cultius & doctius; sed
 cum quotidianis occupationibus ita distractus fui,
 ut non nisi interrupto studio & horis subcivis ope-
 rari, & quod operatum, ne quidem nitide descri-
 bere licuerit, me apud æquos rerum arbitros crassi-
 oris meæ Minervæ veniam impetraturum, spero ac
 confido. Optavi quoque identidem, nostrum hoc
 tentamentum ab Aliis me natu ac peritia majori-
 bus susceptum fuisse. At postquam comperi, vo-
 ta carere successu, animam ad vadam hoc publicæ
 famæ tentandum impulsi, voluique ll. Studiosis po-
 tius per me succurri, quam per neminem. Præstat
 enim rudiore stylo prodesse, quam inani spe operis
 sublimioris deesse partibus suis. Si ergo vel hoc
 punctum tulero, quod *Astræ* Corculis suppetia-

D E D I C A T I O.

tus fuero; vel saltem meo exemplo *Alios peritiores politioresque ad imitationem accendero, me satius elegantem tractatulum publico juri vindicasse sustinebo.* Alii aliis glossis & methodis, nos imprimis rationibus & Moribus laboranti Iurisprudent. mederi studemus. Et nisi egregie hallucinor, videor mihi remedium suppeditasse præsentaneum. Cunctos enim sacris nostris initiaturos initiatosque adeo de singulis Institution. paragraphis certos fecimus, ut nullus posthac dubitaturus sit, utrum id, quod ex juris elementis summo sæpe cum labore didicit, usum & rationem habeat. Nos, inquam, singulos paragraphos (quod ante nos ita nemo) rationibus, juribus, omnique genere probationis, quod aliquo modo ad probandum valet, succincte explicuimus, ac corroboravimus. Quid autem tali methodo facilius, quid accuratius? Vereor tamen permultos fore, quibus hæc nova non allubescant. Εἰς τοὺς μέγλους πᾶσι δὲ καὶ ἁπλοῦς. Vetus itidem quæritur monia est, multos, quod perperam didicerunt, in senectute confiteri nolle. Nova sunt, inquiunt, non sunt admittenda: nihil enim facile mutandum ex solennibus. Sed regero, nisi subsit evidens utilitas, quam variis rationum momentis demonstravi superius, & pluribus adstruam in sequentibus. At quid præterea est, cur quidam ita abhorreant à novis opinionibus vel Consuetudinibus juri Romano contrariis? Scilicet dum illi ad eas non ascendunt, aliis invident, obfirmatoque animo, sed reclamante sæpe ipsa conscientia, jurant in verba magistri.

nos

DEDICATIO

— nos noſtraque lividus odit,
— & niſi quæ terris ſemota, ſuiſque
Temporibus defuncta videt, ſaſtidit & odit.

*At id quam ab aquo & bono, quam à recta ratio-
ne alienum ?*

Si enim tam Græcis novitas inviſa fuiſſet,
Quam nobis, quid nunc eſſet vetus ? aut quid ha-
beret,

Quod legeret terereturque viritum publicus uſus ?

*Quid ergo illi callent ? Nil, niſi quod ab antiquis
Iſtis, eorumque Interpretibus acceperunt ; quod
cum aſſequuntur, mirum in modum ſibi gratulan-
tur, & criſtas ſumunt. An vero Veterum re-
ſponſa & glosſemata Doctorem juri Divino & ſa-
narationi congruant, nec curant, nec cogitant.
Ne tamen hæc noſtra commenta ignoraffe videan-
tur, magno cum ſibilo (augurer, ſed utinam male)
eadem explodent, graviſque ſupercilio ac pertinaci
(ut quiſque ſuæ opinionis, præſertim inveteratæ te-
nax eſſe adſolet) ſuis diu placitis & ſolitis poſtpo-
nent. Verum illi novitatem meam contemnant,
ego illorum ignaviam & inſcitiam. A cujus par-
tibus ſtet ratio, etiam ipſa hæc dedicatio, præter ip-
ſa rerum teſtimonia, ſatis ſuperque innuit. Vti &
hoc ex eadem abunde conſtat, quid illis ad os obtu-
randum reponendum ſit, qui Iuriſprudentiam Ro-
manam in Academiis, Mores demum in foro addi-
ſcendos clamitant. Ὡς ἐχθρὸς ὑμῶν γέγονα ἀληθῶς
ἔμην ? Sed quid illis faciendum, qui Legibus Ro-
manis tanquam ſcopulis Syrenum affixi nihil in iſtis
in-*

D E D I C A T I O.

injustum, nihilque perperam positum contendunt?
 Quid illis, qui juris Romani præjudicio ita fasci-
 nati sunt, ut eos, qui dictum jus vel communes
 DD. opiniones Moribus vel rationibus impug-
 nant, nec æstimare, nec audire dignentur? Spe-
 raverim, tales, hisce nostris visis, nullos exituros;
 sed si me spes fallat, Anticyras navigare jubeo;
 quia helleboro opus habent. Quid? minorne au-
 ctoritas Moribus generalibus totius Orbis Christi-
 ani, imo solius Belgii, quam legibus Romanis deferri
 potest? An non quotidie in Tribunalibus & Curis
 juxta Consuetudines & Statuta, licet juri Roma-
 no adversa, pronunciatur? Pluribus hæc non exag-
 gero, quoniam nec ipsi Mores à nobis vel probantur,
 vel allegantur, nisi quos juri Divino & inexpugna-
 bili rationi cōvenientes certo cognovimus. Consue-
 tudinis (verba Imp. Constantini sunt) ususque
 longevi non vilis auctoritas est, verum non usque
 adeo sui valitura momento, ut rationem vincat.
 De rationibus igitur videndum præcipue est. Nam
 quod contra rationem, id contra ipsum Deum intro-
 ductum profiteor. Quod ipsum ipse quoque ethni-
 cus, sed gravis auctor Plutarchus vidit: πῶλον, in-
 quit, ἵνα τὸ ἐμὸν θεῶν, ἔτ' οὐ καὶ θεῶν λόγῳ. Idem Chry-
 sippus Stoicus: Deus est lex illa, quæ naturalis di-
 citur, cui legi quidquid repugnat, Deo ipsi adver-
 satur. Vnde nec quæquam sanæ mentis ab hac sen-
 tentia dissensurum existimo. Cæterum cum me non
 fugiat, nequaquam jus, quod diu æquum visum est,
 ob quamlibet speciosam rationem rejiciendum esse,
 multo

DEDICATIO.

multo minus facile perstringēdos Mores hodiernos, ideo censuram meam quandoque suspendi (ut solent interdum ipsi Icti, Alique in dubiis subsistere) & nihil certi aut solidi statuisse videri velim, nisi quod tam perspicuis & luculentis argumentis & rationibus nititur, ut vel ipse infans in jure capiat, eique adstipuletur. Multa (verū est) exemplo Labeonis, imo præcepto Pauli, πάντα δοκιμάζετε, τὸ καλὸν κατέχετε, innovare ausus sum, sed quæ in conscientia tanto justitiæ lumine prælucere autumo, uti ipsos etiam cæcutientes illuminare, vel ipsum quoque ambigentem Carneadem in partes assentientes pertrahere possent. Summo itaque jure culpandi ac ridendi sunt, qui nec rationes, nec Mores rationibus confirmatos juri Romano præferri, nec Mores interdum juri Romano postponi patiuntur. Si quærat quis, cur hæc Aliis me longe doctioribus & exercitationibus in mentem non venerint, ei confiteor, me illud nescire; sed hoc scire, Deum Opt. Max. ex ineffabili sua misericordia mihi petenti & meditati suggestisse. Ei soli debeo, Ei laus & gloria in æternum. Quod si tanti ponderis ubiq; non sunt, quanti animus nobis persuasit, humanū quid accidisse putabo, quod ἀμάρτην εἰς τὸς ἀνθρώπους. Sint nova dumtaxat (quamvis nobis antiqua, si vera antiquissima sunt) sed ingeniose inventa, quibus & sua laus debetur. Quibus nec talia videntur, saltem arrideant ut formata ad cogoscendos plerosque Mores Belgii, ad exercenda Studiosorum ingenia, eruendamque veritatem, quæ ventilata semper plus rutilat. Vobis ve-

DEDICATIO.

ro, Amplissimi Senatores, si vel ut ἀνένδοιας ἐνέχου-
gov placuisse intellexero, nec oleum nec operam me
perdidisse, gloriabor. Quinimo proposito, quo nobis
decretum est, singulas Pandectarum leges simili com-
mentario polire, stimulos & calcaria subdetis. Va-
lete Summi Literarum Mæcenates, & bono publi-
co diu & feliciter vivite & regite. Dab. Traject. ad
Rhen. Kalend. Iul. 1648.

CYPRIAN.

CYPRIANI REGNERI
AB OOSTERGA-SWOLLANI
CENSURA BELGICA,
Seu Novæ Notæ & Animadversiones
IN LIBROS IV. INSTITUTIONUM
IMP. JUSTIN.

PROOEMIUM

De Confirmatione Institutionum.

(In nomine Domini nostri IESU CHRISTI)

IMPERATOR *Cæsar Flavius Justinianus, Alemanicus, Gothicus, Francicus, Germanicus, Anticus, Alanicus, Vandalicus, Africanus, Pius, Felix, Inclytus, victor ac triumphator semper Augustus, cupida legum juventuti (S.D.)*

SUMMARIA.

1. An hic tit. cum invocatione Christi conceptus sit?

2. An invocatio Numinis Divini Constitutionibus præmittenda sit, & quomodo?

3. Quæ cautio hodie hic adhiberi possit?

4. An absque nota ambitionis proprios titulos præscribere aut subscribere liceat?

5. An contra Rescriptum præsumatur quod non habet nomen Rescribentis?

Hunc Titulum cum præfata invocatione Numinis Divini conceptum esse, evincunt Libri manuscripti, teste *Giphan. ad h. pr.* Idem confirmat eadem invocatio, vel (ut Alii volunt) gratiarum actio sæpius titulis & Constitutionibus Justiniani præfixa, ut videre est in *l. 1. C. de offic. Præf. Præt. Afr. l. 2. C. de vet. jur. enucl.*

2. *enucl. Nov.* 17. 43. 85. 109. 134. & 139. Istiusmodi autem adorationes seu gratiarum actiones licitas, pias, necessarias atque imitatione dignas esse, docent sacræ Paginæ. 1. *Cor.* 10. v. 3. *Coloss.* 3. v. 17. 1. *Theß.* 5. v. 17. Nazianzen. his verbis: ἀρχὴν ἀπάντων καὶ τέλος ποιεῖ Θεόν. *Augustin. in c. 16. caus.* 26. qu. 7. *Gregor. in c. 26. caus.* 1. qu. 1. Quinimo Legumlatores Ethnicos in exordiis legum invocationem Dei adhibuisse, testis locuples est *Plutarch. in vita Solon. Plat. lib. 4. de legib. Cic. 2. de legib. Liv. 8. decad. 4. Plin. in Panegy.* Olim quoque Comites Hollandiæ in nomine Sanctæ Trinitatis Constit. suas auspicatos esse, scribit *Scriver. in sua Batav.* Cæterum hodie nec Imperatores, nec Reges, nec Principes Christiani dictam invocationem Christi suis Epistolis aut Placitis præmittunt, sed potius gratiarum actionem, quæ tamen coincidit cum invocatione; quoniam per eam Principes non solum Titulos suos sed ipsas etiam Constitutiones Dei gratiæ tribuunt. Ut ut sit, nemo tamen dubitet, quin Principes leges & actiones suas exordiantur ab invocatione Dei, si non externa, saltem interna & inter privatos parietes facta, quæ sufficit. Qua de causa certum quoque est, iussu Principum seu placita obligare, licet prædictam invocationem non habeant adjectam. Ratio evidens in sequentibus est. Sed quid de instrumento à Notario sine invocatione aut signo Domini nostri Iesu Christi confecto? Valere illud nihilo minus statuunt *Dd. comm.* quidquid quidam dissentiant, teste *Harpr ad h. proæm. n. 5. & seqq. & Schneid. ibid.* Ratio in promptu est, quia nulla lex expressam invocationem requirit. Unde consuetudines, quibus Notarii in Instrumentis suis invocationem Numinis divini adhibere solent, ex utilitate duntaxat, non vero ex necessitate observari, tenendum est.

est. Diff. vide apud *Pac. ad tit. D. de fide instrument.*
 Quin tamen ob maiorem Dei verecundiam introdu- 3.
 cendam Magistratus apertam & literis expressam in-
 vocationem Dei sub pœna pecuniaria, aut simili re-
 quirere possit, nullus facile ambigat. Quò per-
 tinet Constitutio *Imp. Maximil. de public. Notar. §.*
und nach dem. Coloniae promulgata anno Dom. 1512.
 Quod ipsos attinet titulos, quos Imperator hic sibi
 ipsi adtribuit, eos & hodierni Principes vulgo sibi ad-
 sciscere solent. *Schneid. ad rubr. d. proæm. exceptis Re-*
gibus Francorum, teste Eguin. Barone ad d. epigraph.
proæm. part. post. Sed quærunt *Dd.* num absque no- 4.
 ta ambitionis proprios titulos præscribere aut sub-
 scribere liceat? Quod vulgo affirmatur, ob rationes,
 de quibus *Erasm. in libell. de conscrib. epistol. & Dd.*
ad rubr. hujus proæm. Hancque consuetudinem à
 Veteribus profectam esse, tradit *Balduin. ad d. rubr.*
proæm. in verb. Alemanicus. Quinimo ipse Deus
 (cujus vicarii sunt Reges & Principes) exemplo præi-
 visse videtur. *Exod. c. 20. v. 2.* Quod tamen qui- 5.
 dam hinc colligunt, contra Rescriptum præsumi,
 quod non habet nomen describentis, neque legi-
 bus neque rationibus conveniens est. *DD. d. in-*
scr. proæm. Præstat itaque attendere consuetudi-
 nem loci & scribentis. *arg. l. si fundus 6. de evict. Spe-*
cul. de rescript.

IMPERATORIAM majestatem non
 solum armis decoratam, sed etiam legibus oportet
 esse armatam: ut utrumque tempus, & bellorum,
 & pacis, recte possit gubernari: & princeps Ro-
 manus non solum in hostilibus præliis victor exi-
 stat, sed etiam per legitimos tramites calumnian-
 tium iniquitates expellat: & fiat tam juris reli-

giosissimus, quam victis hostibus triumphator (magnificus.)

S U M M A R I A.

1. Quodnam sit officium & | 2. An togata militia præ-
decus Imperatoris? | ferenda sagata?

1. **I**nitium hujus principii, quod in Imperatore armorum & legum conjunctam curam desiderat, exemplo confirmatur Dei Regis Opt. Max. qui Populum suum non solum legibus, sed etiam armis instruxit, *Gen. 14. Exod. 17. 18. 20. 31. & 34. Deut. 5. & 17. Rom. 13. 1. Timoth. 2. v. 2. Tit. 3. v. 1.* Recte itaque Julius Pollux Principem non modo πολεμικόν esse vult, sed etiam νομοθετικόν. Huic adstipulantur Socrates apud Platon. *de Repub.* Romulus apud *Dionys. Halicarnass.* Horat. *lib. 2. epist. 1. ad Augustin.* Valer. Maxim. *2. c. 4. Liban. in orat. adversus Magistrat. adseffores, Justinian. in l. un. pr. de Justin. Cod. confirm. Nov. 24. & 25. in præfat. Nov. 26. c. 1. in fin. Omnes denique orthodoxi Theologi, Dd. ad h. pr. & Politici.*
2. Porro (quod non obscure innuit *d. pr.*) togatam militiam sagatæ præferendam esse, adstruitur auctoritate Ciceron. in *Pison.* : Cedant arma togæ, concedat laurea linguæ. Quantum, inquit pro Cluent. anima corpore, tantum toga sago præstantior est. Idem arbitrati sunt Sigismund. apud *Æn. Sylv. lib. 4. de reb. Alphons. Pompej. Magn. apud Plin. l. 7. c. 30. Carol. Magn. apud Eginard. in vit. Car. & vulgo Dd. ad h. pr.* Facit quoque *Proverb. c. 11. v. 14. c. 9. Ecclesiast. v. ult. Jud. 5. v. 14.*

S. 1 Quorum utramque viam cum summis vigiliis, summaque providentia, annuente Deo, perfecimus & bellicos quidem sudores nostros Barbari-

Censura Belgica.

5

Barica gentes sub iuga nostra redactæ cognoscunt :
& tam Africa, quam aliæ innumerae provinciae ,
post tanta temporum spatia, nostris victoriis à cæle-
sti numine præstitis, iterum ditioni Romanæ, no-
stroque additæ imperio protestantur. Omnes vero
populi legibus tam à nobis promulgatis, quam com-
positis, reguntur.

S U M M A R I U M.

1. An & quomodo res gestas | commemorare liceat?

HÆc ita ut hic narrantur, gesta esse à Justiniano ,
abunde testatur *Procop. de reb. gest. Justin. &*
Giphan. in comment. de Imp. Justin. Interdum au- 1.
tem licitum esse , res suas gestas laudesque commemo-
rare , sentiunt *Angel. & Dd. comm. per d. §. 1.*
Quæ opinio nec à jure Divino aliena est, modo com-
memoratio non Thraſonica ostentationis, sed Ec-
clesiæ, vel Reipub. vel famæ defendendæ causa fiat.
1. *Corinth. cap. 11. & 12.*

§. 2. Et cum sacratissimas constitutiones ,
antea confusas , in luculentam ereximus conſo-
nantiam : tunc nostram extendimus curam ad im-
mensa veteris prudentiæ volumina, & opus despe-
ratum, quasi per medium profundum euntes, cæle-
sti favore jam adimplevimus.

S U M M A R I U M.

1. Belgas leges & statuta | aut saltem oportere.
sua in scripturam redigere , |

DE consonantia inter Constitutiones anteriorum
Imperatorum introducta præfatur idem *Justin.*
in tit. de Justin. cod. confirm. Sed qualis revera fue-
rit,

A 3

rit,

rit, vix constat, quia hodie non exstat. Quid præstiterit Imperator noster in colligendis voluminibus veterum Ictorum, partim ipsa rei testimonia, partim *Dd. ad h. §.* ostendunt. Plura de origine & progressu juris Romani vide in *tit. D. de orig. jur. & ibi Da 2. Schultz. & reliquos Dd. ad hoc proæm.* Moribus Belgii quoque Magistratus cum superiores tum inferiores leges & statuta, quibus subditos suos teneri volunt, in Codices redigere solent, aut saltem redigere debent. *Exod. 20. Deut. 5. & 17. 2. Reg. 11. 12. & Dd. ad h. §. 2.*

§. 3. Cumque hoc, Deo propitio, peractum est: Triboniano viro magnifico, magistro, & exquæstore sacri palatii nostri (& exconsule) nec non Theophilo & Dorotheo, viris illustribus, antecessoribus (quorum omnium solertiam, & legum scientiam, & circa nostras iussiones fidem, jam ex multis rerum argumentis accepimus) convocatis, mandavimus specialiter, ut ipsi nostra auctoritate, nostrisque suasionibus, Institutiones componerent: ut liceat vobis prima legum cunabula non ab antiquis fabulis discere, sed ab Imperiali splendore appetere, & tam aures quam animi vestri, nihil inutile, nihilque perperam positum, sed quod in ipsis rerum obtinet argumentis, accipiant, & quod priore tempore vix post quadriennium (prioribus) contigebat, (ut tunc constitutiones Imperatorias legerent:) hoc vos à primordio ingrediamini, digni tanto honore, tantaque reperti felicitate, ut & initium vobis & finis legum eruditionis à voce principali procedat.

S U M M A-

S U M M A R I A.

1. Recte Juris studiosis primo Institutiones explicari, & quidem tales quæ usu forensi illustratæ sunt.

2. Quis hodie Magistro offic. & Quæstori similis sit?

3. Quo titulo hodie Reges alloquantur Magistratus suos?

4. Moribus studio juris nullum certum tempus præscriptum esse, sed rectius illud examini professorum committi?

HÆc confirmantur & illustrantur ex *Præfat.* 1. *Pandect.* Sane Imperatorem recte & prudenter mandasse, ut sacris nostris initiaturo præscriberentur Juris institutiones, seu Isagoge & Synopsis, comprobatur non tantum ratio in §. 2. *Inst. de Justit. & jur.* sed & consuetudo, de qua latius in *d. §. 2.* Porro & hoc Justiniano merito laudi duci, quod talia Jurisprudentiæ elementa juris Tyronibus explicari jussit, quæ in ipso usu & exercitatione forensi obtinent, satis superque demonstravi in *præfat.* Idem judicant mecum *Dd. plerique*, præsertim recentiores, qui commentariis suis ad *Inst. Justin.* generales specialesque consuetudines inferuere; sed Eosdem tamen haud plene studiosæ ll. juventuti satis fecisse, dixi in *d. Præfat.* Moribus magistro officiorum respondet Marschalcus sive Præfectus Aulae, ut Quæstori Cancellarius. *Giphan. hic.* Reges & Imperatores hodie titulos magistratuum reticent, & tantum amicos & fideles suos appellant. Adde *Baron. ad h. proæm. part. poster.* Postremo & hoc huic §. ex communi saltem Consuetudine, teste *Wesemb. conf. 80. n. 12. & Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de postul.* adjiciendum est, hodie nec quadriennium nec quinquennium Studio juris præstitutum esse, sed potius illud tempus committi examini Professorum. Ratio consistit in natura artis, quæ nec debet, nec potest alligari certis annis, quod quidam citius, quidam tardius discant.

S. 4. Igitur post libros quinquaginta Digestorum seu Pandectarum, (in quibus omne jus antiquum collectum est, quod per eundem virum excelsum Tribonianum, nec non ceteros viros illustres, & facundissimos confecimus) in quatuor libros easdem Institutiones partiri iussimus, ut sint totius legitimæ scientiæ prima elementa.

S U M M A R I U M.

1. Institut. Justiniani eleganter | in 4. Lib. distributas esse.

HÆc confirmationem & lucem accipiunt ex d. præfat. Pandect. seu concept. & confirmat. Digestor. Haud inconcinne autem Institutiones distributas esse in quatuor Libros, ostendunt Dd. ex eo, quod cujuscunque corporis naturalis quatuor elementa sint. Unde etiam eodem modo divisæ sunt Inst. jur. Canon. Hotomannus Institutionum tractationem tripartitam fuisse asserit, quem sequitur Grot. in Introduct. ad Jurisprud. Holland. De modo designandi Pandectas & paragraphos, vide Myns. h. loc. Cur autem responsa veterum Jctorum in septem Partes & quinquaginta Libros Digestorum redacta sint, videsis apud Cyprian. Serm. de Sanct. Spirit. Pac. in prolegom. ad Inst. jur. & Alios Dd. ad h. præm.

S. 5. In quibus breviter expositum est & quod antea obtinebat, & quod postea desuetudine innumbratum, Imperiali remedio illuminatum est.

S U M M A

S U M M A R I A.

1. Votum Auctoris.
2. Legislatorem oportere leges pristino usui & dignitati restituere, & hoc fieri in Belgio.

Hic §. elucet itidem in *d. præfat. Pandect. seu tit. C. de vet. jur. enucl.* Utinam & hodie tales componerentur Institutiones, aut saltem in Academiis prælegerentur. Rationem pete ex *præf. huj. oper.* Nomophylacem autem oportere luci restituere bonas leges, constituit & alibi Justinian. in *l. rem non novam* 14. §. Nov. 1. Quod Mores Belgii sequuntur, teste Zyp. in *Notit. jur. Belg. pr. Introduct.*

§. 6. *Quas ex omnibus antiquorum Institutionibus, & præcipue ex commentariis Caji nostri, tam institutionum, quam rerum quotidianarum, aliisque multis commentariis compositas, cum tres viri prudentes prædicti nobis obtulerunt, & legimus & recognovimus, & plenissimum nostrarum constitutionum robur eis accommodavimus.*

S U M M A R I U M.

1. Quando hodie Constitutiones vim legis obtineant?

Reperiuntur & hæc in *d. præfat. Pandectar.* quam inspexisse juvabit. Possè ac debere etiam hodie Institutiones & Pandectas componi ex doctissimorum virorum commentariis tam Institutionum quam rerum quotidianarum, patet ex præcedentibus, in *præfat. §. 3. huj. proæm.* Notandum & hoc, hodie Constitutiones Principum non prius obtinere vim legis, quam si in præfecturis Prætorianis vel Auditoriis Senatorum publice lectæ, homologatæ & in acta relatæ sint. Adde *Baron. ad d. proæm. part. post.* §. 7.

*§. 7. Summa itaque ope, & alacri studio hae-
 leges nostras accipite, & vosmetipsos sic eruditi
 ostendite, ut spes vos pulcherrima foveat, toto le-
 gitimo opere perfecto, posse etiam nostram Rem-
 publicam in partibus ejus vobis credendis guber-
 nari. D. C. P. 11. Kalend. Decemb. D. IV.
 STINIANO PP. A. III. CONS.*

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------------------------------------|--------------------------|
| 1. Laus & ratio Just. ob ad-
hortationem ad ll. studiosos. | Respub. committenda sit? |
| 2. An ICtis præ cæteris | 3. Quærela Auctoris. |

1. **O**ptimo profectò consilio Imperator hic & in
*præfat. Pand. generosa studiosorum pectora
 propositis laborum præmiis inflammat, quoniam
 honos alit artes, omnesque incendimur gloria. 2. Ti-
 moth. 2. Philip. Camerar. medit. cent. 1. c. 4. cent.
 2. c. 53. Vellej. 1. P. Comin. 9. & 10. comment. Si ta-
 men quem nulla capit tantarum gloria rerum, nec
 super ipse sua molitur laude laborem, is ad stivam
 cum sua degeneri socordia relegatus esto. At vos
 quibus de meliore luto finxit præcordia Titan, hoc
 agite o Juvenes, circumspicit & stimulat vos, materi-*
2. *amque sibi ducis indulgentia possit. Præterea Iu-
 reconsultis præ cæteris gubernacula Reipub. com-
 mittenda esse, memoriæ quoque prodidit Rex fa-
 pientiae. Proverb. 8. v. 12. 2. Samuel 15. v. 12. & c.
 16. v. ult. tot. tit. de orig. jur. c. si in laicis. dist. 38.
 Herodian. qui memorat Alexand. Mamm. Imp. con-
 credidisse τὰς πολιτικὰς καὶ ἀγοράϊας διοικήσεις τοῖς ἐπὶ
 λόγοις εὐδοκίμωτάτοις καὶ νόμων ἐμπείροις. Plat. de Repub.
 cum ait, eas Respub. beatas fore, quæ à Philosophis,
 id est juris Sacerdotibus reguntur, l. 1. §. 1. de Justit.*

& jur.

Ἐξ ἰουρ. Ratio in trito proverbio est, *ὁ πλεονέκτης ἐν μαθήσιν γράμματα*. Hinc Quintil. lib. 11. c. 12. et si, inquit, prudentia quosdam impetus à natura sumat, tamen doctrina perficitur. Adde omnino Zyp. in suo Judic. 22. lib. 1. Interdum tamen & hebetiores ad munera Reipub. apte promoveri, literatissime & juris peritis intermisceri, vide apud Lips. polit. 2. c. ult. in fin. lib. 3. c. 4. Ἐν in not. ibid. Jun. part. 1. quaest. polit. quaest. 18. Hæc ita Moribus inple-
risque locis usu servari, varia & multiplicia Reipub. regimina declarant. Sed & in multa quadrat anti-
qua querela Juvenal. sat. 4.

*Heu male nunc artes miseras hæc secula tra-
stant !*

*Spes nulla ulterior; didicit nunc dives avarus
Tantum admirari, tantum laudare disertos,
Ut pueri Junonis avem.*

Martial. lib. 8. ad Flacc.

*Sint Mæcenates, non deerunt, Flacce, Marones
Virgiliumque tibi vel tua jura dabunt.*

Cratetis ephemeris, de qua Laërt. lib. 6. ponito, inquit, coquo minas decem, medico drachmam, adulatori talenta decem, consiliario fumum, scorto talentum, philosopho triobolum. Plura ad hoc Proæm. comminisci operæ prætium non puto, tum quia ab aliis jam abunde præstita sunt, tum quia instituta meo minime conveniunt.

INSTITUTIONVM

Seu Elementorum

D. JUSTINIANI

Sacratissimi Principis,

LIBER PRIMUS.

DE IUSTITIA ET IVRE.

TITULUS I.

IUSTITIA est constans & perpetua voluntas jus suum cuique tribuendi.

SUMMARIA.

- | | |
|----------------------------------------------|------------------------------------------------------------|
| 1. Cur Imp. usus sit metho-
do analytica? | 2. Definitio iustitiæ, ejus-
que explicatio & probatio. |
|----------------------------------------------|------------------------------------------------------------|

Imperator Justinianus traditurus principia Juris, recte à fine ejus methodo analytica incepit. Etenim Jurisprudentia seu Ars boni & æqui nihil aliud est, quam Philosophia Practica vera & non simulata. *l. 1. §. 1. D. h. t. Gell. 10. c. 22.* Procedit autem hæc ideo à fine, quod finis agentem moveat & impellat, omniumque mediorum sit mensura. *Zabarell. l. de trib. præcogn. c. 1. 2. 3. & seqq. Wesemb. in parat. ad h. t. D.*

2. Ipsam vero definitionem iustitiæ mutuatus est Imperator ex *Ulpiano in l. Justit. 10. pr. D. h. t.* quæ cum illa regula coincidit, quæ à Christo præcipitur. *Matt. 7. v. 12. Luc. 6. v. 31. Psalm. 10.* Primus ejus Author Simonides dicitur, quem laudat *Plato 2. de Repub.* Probat eand. etiam *Aristotel. ejusq; Paraphrastes ad 5. Nicomach. c. 1. de justit. & c. 4. lib. 2. Cic. 2. de invent.*

vent. & lib. 5. de finib. Gell. lib. 14. c. 4. Hisque calculum suum adjiciunt *Christiani Ethici in suis Ethicis*. Sed cum definitur constans & perpetua voluntas, tunc in abstracto & in sua essentia consideratur. Quo modo etiam vita perfecta à Christo. *Matth. 5. ult.* Decalogus Dei. *Exod. 20.* omnesque virtutes morales à Philosophis præscribuntur. *Arist. 10. Nicom. 2.* & ibi *Paraph. Mart. Capell. de Dialect. Grot. in Flor. Spars. ad h. t. Zyp. in suo Iud. c. 9. 10. 12. & 14. lib. 1.* ubi hanc definit. justitiæ multis rationibus probat illustratque.

§. 1. *Iurisprudentia est Divinarum atque humanarum rerum notitia, justæ atque injustæ scientia.*

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------------------------------|-----------------------------------|
| 1. Definitio Iurisprud. ejusque probatio & explanatio. | prud. versetur circa res divinas? |
| 2. An & quomodo Iuris- | |

HÆc definitio scaturit ex fonte *d. l. 10. §. 2. D. h. t.* probatur ac illustratur ex *l. 1. §. 5. de extraord. cognit. l. 14. C. de advocat. div. jud. Plat. in Gorg. Arist. 1. polit. c. ult. Gell. 11. c. 17. Just. in discept. cum Tryphone. Tacit. lib. 3. Vellej. Paterc. ubi Scevolam divini & humani juris Auctorem celeberrimum appellat. Eadem facile colligitur ex *d. c. 7. Matth. v. 12. & Luc. 6. v. 31. & Pentateucho Mosis, Pandectis Hebræorum & convenientia juris Mosaicæ cum jure Romano, de qua passim. Zepper. de ll. Mosaicæ. & Selden. de jure nat. & gent.* Haud obscure quoque elicitur ex jure Canon., quod non tantum canones & constitutiones introduxit circa res divinas, sed etiam humanas. Vide *Panorm. in cap. cæterum col. 2. de uram. cal. & in c. cleric. de judic. ubi & Aret. & Dec.*
Deni-*

Denique Moribus Belgii confirmatur, dum hodie juris Prudentes U.I. Doctores renunciuntur, five juris divini & humani, five Cæsarei & Pontificii consultos intelligas. An ergo jurisprudentia etiam versatur circa res divinas proprie sic dictas? Versatur, quatenus scilicet in illis de jure quæritur, seu quatenus considerantur ut justæ vel injustæ, seu quatenus in illis unicuique etiam suum tribuitur. Jurisprudentia ergo est notitia sive scientia, quâ possumus scire quid sit justum quid injustum, seu quid cuique tribuendum sit, cum in rebus humanis tum divinis. Vel sic; Ius est ars boni & æqui. *l. 1. pr. D. h. t.* id est, jurisprudentia tradit ac continet artem sive præcepta, quibus possumus scire quid sit bonum, quid æquum, tam in rebus divinis quàm humanis. Quicunque ergo vere Jurisperitus videri vult, is se tam jura divina quàm humana nosse ostendat. *Brisson. lib. 4. antiq. jur. cap. 16. Dd. Alii aliter. Vide Grot. in Flor. spars. ad h. §. & Dd. ibid.*

§. 2. His igitur generaliter cognitis & incipientibus nobis exponere jura populi Romani, ita videntur posse tradi commodissime, si primo levi ac simplici via, post deinde diligentissima atque exactissima interpretatione, singula tradantur: alioqui si statim ab initio rudem adhuc & infirmum animum studiosi multitudine ac varietate rerum oneraverimus; duorum alterum, aut desertorem studiorum efficiemus, aut cum magno labore, sæpe etiam cum dissidentia (quæ plerumque juvenes avertit) serius ad id perducemus, ad quod leviori via ductus, sine magno labore, & sine ulla dissidentia, maturius perducipotuisse.

SUMMA-

S U M M A R I A.

1. An methodus Iustin. | fit. studiosis juris non com-
 mona sit ejusque ratio? | mendandos esse.
2. Prolixos Interpretes In-

DE utraque hac methodo copiose idem Imperator agit in *d. tit. de concept. & confirmat Digestor.* id est, in *Præfat. Pandectar.* Simili methodo in erudiendis discipulis Christianæ religionis usus est *Paul. 1. Corinth. 3. & Hebr. 5.* Eandem commendat *Quintilian. lib. 1. c. 1. & 8. sub init. de orator. Arist. lib. 1. Eth.* Ratio in hoc ipso §. redditur, quæ etiam moderna consuetudine corroboratur, quia quoti-
 die in unaquaque facultate & arte breves Institutiones conscribuntur & excuduntur. Sed nullæ majore mole commentariorum adgravatæ sunt, quàm nostræ Justinianæ. Quare illorum proluxos Interpretes (præsertim eos qui suis interpretamentis quæ-
 stiones intermiscuerunt) non solum contra præceptum Imperatoris, sed etiam contra rationem docendi fecisse arbitramur, atque vere in eos compe-
 nere illud Horatii l. 1. Sermon Satyr. 1.

*Si dicas, magno de flumine malle
 Quam ex hoc fonticulo tantundem sumere,
 eo fit
 Plenior ut si quos deleat copia justo
 Cum ripa simul avulsos ferat Aufidus acer.*

§. 3. *Iuris præcepta sunt hæc: honeste vivere,
 alterum non ledere, suum cuique tribuere.*

S U M M A.

S U M M A R I A.

1. An tria juris præcepta | incidant cum præcepto Chri-
ad unum revocari possint? | sti?
2. An dicta præcepta co-

1. **T**Ria hæc juris præcepta universalia primo tradidit Ulpianus in *d.l. 10. §. 1. D. h. t.* quæ etiam ad unum revocari posse, satis apparet ex ipsa definit. iustitiæ. Sic Christus decem præcepta Decalogi revocat ad duo. *Matth. 7. §. 22.* Quod si ergo sumamus l. generale præceptum, *aterum non lædes*, plane id præscriptum censetur, quod respicit proximum i. strum sive iustitiam politicam, & à Christo præcipitur. *d. c. 7. Matth. v. 12.* his verbis; *quæcunque vultis ut faciant vobis homines, ita & vos facite illis*, Quæ lex Regia vocatur. *Iacob. 2. v. 8.* Alexander Severus hac generali regula sive præcepto ita delectatus est, ut in Palatio & publicis Operibus præscribi jusserit, referente *Camerar. in oper. subcisu. cent. 1. c. 98.* Accedit huic alius ethnicus Hierocles apud *Stob. ferm. 84.* cum unoquoque, inquit, sic agas, tanquam tu illius indueris personam, ille tuam. Vere ergo Auctor Decretorum requirit, ut lex secundum naturam facta sit, *dist. 4. cap. 2.* Quod & moribus Belgii servatur, quibus simplex jus gentium sive naturale sequimur, hoc est, jus quod ipsa conscientia sive æquitas naturalis dictitat. Vide *Giphani. ad §. ult. h. t. Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. Grot. 2. de jure bell. & pac. cap. 11. Vinn. ad tit. Institut. de obligat. circa fin.* His adde nostra in pr. §. 1. §. 2. t. seqq.

§. 4. Hujus studii duæ sunt positiones, publicum & privatum. Publicum jus est, quod ad statum rei Romanæ spectat. Privatum, quod ad singu-

singulorum utilitatem. Dicendum est igitur de jure privato, quod tripartitum est: collectum est enim ex naturalibus præceptis, aut gentium aut civilibus.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------------------------------|-------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Divisio juris, ejusque confirmatio, explicatio fus. | vati subdivisione apud alios |
| 2. Trimembrem juris pri- | Jctos bimembrem reperiri, et amque à Neotericis alia ratione extendi in trimembrem. |

IÆc excerpta sunt ex *l. 1. §. hujus 2. D. h. t. ubi* & ratio divisionis additur. Præterea dicta divisio juris in publicum & privatum confirmatur auctoritate Demosthenis in Timocratem, ut videre licet apud *Grot. in Flor. spars. ad h. §. Plinii lib. 8. epist. 4. & Gell. 10. c. 20.* Cæterum tunc sub jure publico haud dubie continetur divinum, quod circa sacra religionem & Magistratus versatur. *d. l. 1. §. 2. D. h. t. & dist. 1. c. 11.* Quare dicendum quoque est, trimembrem partitionem Ciceronis in sacrum, publicum & privatum *1. de legib. Aufon. in Idyl. 15. Quintil. 2. Inst. orat. c. 4.* hic in διχοτομία seu bimembrem distributionem redactam esse, quod jure nostro minime infrequens, & apud Philosophos frequentius est. Vide *Tulden. ad h. t. c. 5.* Eodem sensu Hebræorum jus partim publicum (quod scilicet directe & principaliter utilitatem publicam concernit) partim privatum fuisse (quod scilicet directe & principaliter utilitatem singulorum spectat) passim ex sacro Codice apparet. Vide *Zepper. de legib. Mosaic. lib. 2. P. Cunæ. de Repub. Hebr.* Singulas quoque Civitates hodie habere sua jura tum publica tum privata, notius est, quàm quod lippis & tonsoribus constat. Videatur tamen *Baro ad h. t. part. poster. Zyp. in Not.*

B jur.

jur. Belg. tit. de leg. Grot. d. Introd. lib. 1. part. 2. Treut.
 2. disp. & vol. 1. thes. 3. lit. b. Schultz. ad h. t. Quod
 attinet trimembrem subdivisionem juris privati in
 d. §. 4. d. l. 1. §. 2. h. t. illa apud Alios occurrit bimem-
 bris. l. omnes 9. D. h. t. Platon. lib. 6. de legib. Aristot. 5.
 Eth. Gell. 7. c. 3. Cic. 3. offic. qui omnes jus privatum
 sive jus in genere distribuunt in commune, hoc est,
 naturale sive gentium, & civile. Multi DD. Neote-
 rici dictam bimembrem divisionem in trimembrem
 extendunt, hoc est, dividunt jus, in jus naturale,
 gentium & civile; sed aliter definiunt jus naturale,
 quàm Ulpian. in d. l. 1. §. 3. & Imp. in pr. tit. seq. ut vi-
 dere licet apud Canonist. in c. 6. distinct. 1. Wesemb. in
 Paratit. ad h. t. n. 15. & 16. Hotom. ad tit. seq. Just.
 Bacchov. ibid. Vinn. ad h. §. & d. tit. seq. quibus non
 invitatus accedo, Videsis nostra ad tit. seq. Quo mo-
 do jus publicum sit subdividendum, dixi in disp. ad
 h. t. Inst. & Pand.

DE IVRE NATVRALI, GEN- TIVM, ET CIVILI.

TITVLVS II.

*Ius naturale est, quod natura omnia animalia
 docuit, nam jus istud non humani generis pro-
 prium est, sed omnium animalium, (quæ in cælo,
 quæ in terra, quæ in mari nascuntur. Hinc des-
 cendit maris atque sæminæ conjunctio, quam nos
 matrimonium appellamus: hinc liberorum pro-
 creatio, hinc educatio. Videmus etenim cætera
 quoque animalia istius juris petitia censer.*

SUMMA-

S U M M A R I U M.

1. Melior definit. jur. naturalis, | ejusq; varix significationes.

HÆc definitio, ut & latior ejus adnexa explicatio desumpta est *ex d. l. 1. §. pen. D. de justit. & jur.* Eandem definitionem seu explicationem Triphoninus adprobare videtur in *l. si quod 64. D. de condict. indeb.* Cæterum neminem præterea Jurorum vel Philosophorum ita jus naturale descripsisse existimo. Quin *DD. comm.* qui aliquo modo tuerentur dictam definitionem, tradunt jus naturale ab Ulpiano definiri improprie, abusive & ἀναφορικῶς: Alii dicunt, Ulpianum loqui à parte principaliore, quia pleraque jura naturalia natura omnia animalia docuit. Sed neutra explicatio liberat definitionem à vitio. Primo, quia non omne jus quod natura docuit hominem, etiam omnia animalia docuit. Secundo, quia natura, quam habemus communem cum brutis, non docet jus, sed tantum natura rationalis. Multa quidem quæ juris sunt naturalis, bruta faciunt, sed cæco naturæ instinctu. Proprie ergo juris naturalis sunt, quæ natura rationali, seu ratione naturali dictitante talia esse judicantur. Unde rectius jus naturale definitur, quod sit jus, quod ratio naturalis seu natura rationalis dictitat jus esse, sine discursu mentis, hoc est, jus à natura nobis innatum, seu jus quod prima & simplex ratio dictitat. *Paul. 2. ad Rom. v. 14. & seq. Cic. 1. de legib. Salmas. de usur. c. 9. Grot. de jure bell. & pac. lib. 1. c. 1. Selden. lib. 1. de jur. nat. & gent. c. 4. 5. & seqq. Wesemb. d. loc. Govean. 1. var. lect. jur. c. 19.* Dicitur & hoc jus naturale sæpe jus gent. & vulgò jus gent. primævum, cujus multa vestigia videmus in brutis, & quorum actus sive exempla nos sæpe certiores reddunt de iis, quæ juris naturalis perhibentur. Paulò aliter describitur, sed obscure & confuse in *c. 7. dist. 1.* Vide *disp. nost. ad h. t.*

§. I. Ius autem civile à jure gentium distinguitur : quod omnes populi, qui legibus & moribus reguntur, partim suo proprio, partim communi omnium hominum jure utuntur, nam quod quisque populus ipse sibi jus constituit, id ipsius proprium civitatis est, vocaturque jus civile, quasi jus proprium ipsius civitatis, quod vero naturalis ratio inter omnes homines constituit, id apud omnes peræque custoditur : vocaturque jus gentium, quasi quo jure omnes gentes utantur. Et populus itaque Romanus partim suo proprio, partim communi omnium hominum jure utitur. Quæ singula qualia sint, suis locis proponemus.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------|------------------------------------------------------|
| 1. Vera definitio juris gent. | muni gent. recedere liceat? |
| ejusque confirmatio & explicatio. | |
| 2. Vera definitio jur. civil. | 4. Quomodo Belgæ utantur jure Romano, Canon. & Feud. |
| 3. An & quando à jure com- | |

Hic §. originem trahit ex *l. omnes 9. D. h. t.* ubi bona definitio juris gent. proponitur, quæ confirmatur *l. 1. pr. D. de adq. rer. dom.* & sic intellige *l. 1. §. ult. D. h. t.* Hoc autem jus gent. *DD. vulgo* vocant jus gent. secundarium. Alii nuncupant jus naturale seu gentium, quod composita ratio, seu ratio naturalis ratiocinando & discurrendo justum dictitat, atque adeo apud omnes gentes recipiendum, nisi ob specialem rationem fortiolem huic vel illi genti sive Civitati applicari nequeat. *l. 6. D. h. t. c. 9. dist. i. & DD. supra allegat.* Qui pressius philosophantur, illi putant hoc jus gent. non esse specificè sive formaliter distinctum à jure naturali sive gentium quod primævum

vum five innatum dicitur. Interim docendi gratia non male triplex jus statuitur, maxime, quia vestigia juris gentium quod ratiocinando constituitur, in brutis vix animadvertimus. Definitio autem juris civilis, 2. quod scilicet in specie hic & in *d.l. 9. definitur*, extat iidem in *c. 8. dist. 1. apud Cic. in Topic. Aristot. Eth. 5. c. 2. & 10. Harmenop. lib. epit. tit. 1. Theoph. hic. Xenoph. 4. ἀπομνημ.* Ratio definitionis perspicua est, quia non idem omnibus licet, sed locorum ac nationum dissimilitudo, seu singularis ratio sæpe communi juri gent. derogat. Quare recte *Aristot. lib. 4. polit. Respublicæ*, inquit, non legibus, sed leges Rebus pub. accommodari debent. Idem sentiunt. *Cic. 2. de orat. Bodin. de Rep. lib. 5. c. 1. n. 494. & Pontif. in c. 2. distinct. 1. & c. 2. dist. 4. Balduin. & cæteri DD. ad h. §. Zepper. de ll. Mosaic. late & eleganter lib. 1. c. 1. & seqq. usque ad fin. lib. 1.* Quod populus Romanus non pauca jura singularia, etiam male contra communes regulas juris gent. introduxerit, apparebit ex sequentibus. Itaque consulto & prudenter prius deliberandum & attendendum est, antequam quid temere contra tenorem rationis seu juris gent. inducatur. *arg l. jus singulare 16. D. de ll. & SCtis.* Sane ma- 3. la non esse facienda, ut eveniant bona, omnibus bonis extra controversiam videtur. *Paul. ad Rom. 3. v. 8. c. 1. dist. 14.* Deinde nec utile videri debet, quod contra honestatem est, licet utilitatis intuitu excogitatum sit. *Cic. 3. off. c. 4. & 1. de nat. Deor. c. 7.* Quando ergo aliqua Civitas vel Gens à jure communi gentium recedit, talis requiritur ratio, quæ tam evidens & fortior est, ut mens nostra sive ratio, habita collatione rationis singularis cum ratione communi, haud difficulter acquiescat. Sicuti sæpe fit in conflictu duarum rationum communium sive regularum juris gent. ubi una alteri propter circumstantias tempo-
B 3
rum,

rum, locorum & personarum vel cedit vel derogat. *Wesemb. ad h. t. d. n. 15.* Sive igitur juri gent. aliquid additur, sive detrahitur, non debet hoc fieri contra communem & naturalem rationem, nisi fiat ob rationem singularem quæ communi manifeste fortior est. Ex quibus nunc hoc sequitur, illud jus Civile bonum & servandum esse, quod non tantum loco & tempori conveniens est, sed etiam rationi, aut saltem ei non manifeste contrarium. Vide *nost. in §. 8.* Subdividitur autem hoc jus civile, in mixtum & merum sive positivum. *Bacch. & Vinn. ad h. §.* quam divisionē facilioris duntaxat doctrinæ gratia tolerari posse, dixi in *disp. ad h. tit. Inst. & Pand.* An & quomodo hodie quælibet Civitas leges Municipales seu statuta condere possit, dixi in *disp. ad h. t. Inst. & Pandect.* Moribus quoque quamlibet Gentem vel Civitatem partim suo proprio, partim communi omnium hominum jure uti, constat. Quomodo in Belgio utamur jure Romano, Canon. & Feudali, videre integrum est, apud *Bronchorst. in Method. Feudor. pr. & DD. ad c. 1. lib. 2. tit. 1. Feud. Ritterf. & Rosbach. de diff. & comparat. jur. Civil. & Canon. Dissert. nostr. de jure canon. Gail. 1. obs. 121. & 2. obs. 33. & 124. Lamb. Gor. Adversar. tract. 3. c. 9. n. 28. & tract. 4. §. 1. Tulden. hic. c. 3. Vinn. ad §. 2. h. t. disp. nostr. ad h. t. Inst. & Pand. & passim in notis nostr. & disputat.*

§. 2. Sed jus quidem civile ex unaquaque civitate appellatur, veluti Atheniensium. nam si quis velit Solonis, vel Draconis leges appellare jus civile Atheniensium, non erraverit: sic enim & jus, quo Romanus populus utitur, jus civile Romanorum appellamus, vel jus Quiritum, quo Quirites utuntur. Romani enim à (Romulo,) Qui-

Quirites à Quirino appellantur. Sed quoties non addimus nomen, cujus sit civitatis, nostrum jus significamus, sicuti cum Poëtam dicimus, nec addimus nomen, subauditur apud Græcos egregius Homerus, apud nos Virgilius. Ius autem gentium omni humano generi commune est, nam usu exigente, & humanis necessitatibus, gentes humana (jura) quædam sibi constituerunt. Bella etenim orta sunt, & captivitates sequutæ, & servitutes, quæ sunt naturali juri contrariæ. Iure enim naturali omnes homines ab initio liberi nascebantur. Et ex hoc jure gentium omnes pæne contractus introducti sunt, ut emptio (&) venditio, locatio (&) conductio, societas, depositum, mutuum, & alii innumerabiles.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------|---------------------------------------------|
| 1. Jus Civile Romanum | ctus populi Romani proprios
non servari. |
| cæteris præferendum esse. | |
| 2. Moribus Belgii contra- | |

Illa quæ hic ad Historiam, Grammaticam & Rhetoricam pertinent, habita ratione nostri instituti, studio à nobis præteriuntur. Tantum hoc animadvertamus, quod Tribonianus jure meritoque jus Civile Romanum haud obscure putet, reliquis Juribus Civilibus præferendum esse, ut dixi in præfat. I.
& ad §. præcedent. Ad hoc & illud hic notandum, quod hodie etiam jus civile (quo nimirum Civitas utitur) ex unaquaque civitate nominetur, & plerumque redigatur in scripturam, ac publice in lucem edatur. Bella, servitutes & plerosque contractus ex jure gent. descendere, respondit etiam *Jctus in l. 4. § 5.*

B 4

D.h.t.

2. *D. h. t.* Quinam contractus hic & in d. l. 5. excipiantur, dixi in *disp. 1. ad h. t. Inst. & Pand.* Mores Belgii, Aliarumque Gentium nullis uti videntur contractibus, qui speciali Jure Civili Romano introducti sunt. *Giphan. hic.* Rationes videre est in *nostr. ad tit. de verbor. obligat. & tit. de literar. obligat.*

§. 3. *Constat autem jus nostrum, quo utimur, aut scripto, aut sine scripto: ut apud Græcos τ νόμων οἱ μὲν ἔγραφοι, οἱ δὲ ἀγροφοι, i. legum aliæ (sunt) scriptæ, aliæ non scriptæ. Scriptum autem jus est lex, plebiscitum, Senatusconsultum, principum placita, magistratuum edicta, responsa prudentium.*

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------|
| 1. Probatur jus Romanum recte dividi in scriptum & non scriptum. | manum, si casus ex legib. nec ex morib. loci decidi queat? |
| 2. Quando & quomodo Moribus recurratur ad jus Ro- | 3. Cur tunc non confugiat ad ll. Hebræorum? |

Hic §. compilatus est ex *l. jus civile 6. §. 1. & seqq. D. h. t.* Continetque partes juris Romani scripti, quas repetiit Jus Can. sed mutilatas & minus perspicuas. *tot. dist. 2.* Romanos autem Græcosque partim jure scripto, partim non scripto usos fuisse, patet ex *Dionys. Halicarn. lib. 1. Demosth. advers. Aristocrat.* Jus Atheniense, inquit, partitur εἰς γεγραμμένους νόμους καὶ ἀγροφα νόμους. *Pericl. apud Thucyd. lib. 2.* Imo, inquit *Tullius*, non sunt omnia scriptis facienda, sed & mores ferendi. Nos item in Belgio utimur aut legibus scriptis, aut non scriptis. *Christin. vol. 2. decis. § 1. & 65. Grot. 1. Introd. 2. Merul. lib. 1. tit. 4. c. 3. Vinn. ad §. 9. h. t. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de legib.*

gib. const. &c. Quod si casus vel quæstio nec ex moribus nec ex legibus decidi queat, recurrimus cum tota fere Europa ad Jus Romanum, tanquam ad *ἀποκλίσμα* & commune Asylum decisionum. Vide præter DD. *supra in §. 1. allegat. Baron. ad h. t. part. post. Christ. vol. 1. dec. 343.* Sed Alii hoc superius hoc modo limitandū putant, nisi Juri Civili Romano derogatum sit per generalem Consuetudinem, aut æquius Jus Canon. maxime quod generalioribus moribus receptum est. *Gudelin. de jur. noviss. lib. 1. c. 13. & lib. 3. c. 13. Grot. d. Introd. ad Jurisp. lib. 1. part. 2.* Quando autem Jure Civili, quando Jure Canonico utendum sit, vide apud *Zyp. in jur. Pont. nov. anal. tit. de constit. & d. tract. de not. jur. Belg. tit. de legib. Ritterf. & Alios, qui de diff. Jur. Civil. & canon. scripserunt, & nos late in d. dissertat. de jur. Canon. & passim in hac censur. Belg.* Sed cur, dicat aliquis, non recurritur ad Leges Hebræorum sive Jus Mosaicum forense? Resp. quia Jus Civile & Canonicum plura decidendi argumenta Moribus nostris accommodatiora continet. Deinde, quia jus Civile & Can. Jura Judæorum quæ non fuerant illorum propria, sed moralia & fundata in ratione naturali, continent. Qua de re graviter *d. Selden. de jure nat. & gent. & Zepper. d. lib. 1. per. tot.* Interim tamen hoc proh dolor! fatendum est, plerisque Juris Interpretes hodie nimis sordide ipsum Fontem negligere, sed præfatos rivulos laxis quasi habenis adire, nullo sæpe prævio examine habito, an, necne responsa Veterum JCtorum & Pontificum juri divino Morali & Normæ Christi in *d. c. 7. Matth. v. 12.* convenient. Vide quæ dixi in præfat.

§. 4. *Lex est, quod populus Romanus senatorio magistratu interrogante (veluti Consule)*

constituebat. Plebiscitum est, quod plebs plebio magistratu interrogante (veluti Tribuno) constituebat. plebs autem à populo eo differt, quo species à genere: nam appellatione populi, universi cives significantur, connumeratis etiam patriciis & senatoribus. Plebis autem appellatione, sine patriciis & senatoribus ceteri cives significantur, sed & Plebiscita, lege Hortensia lata, non minus valere, quam leges cæperunt.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------|
| 1. Definitio & explicatio legis proprie sic dictæ, & plebisciti. | 2. Quomodo Belgæ leges & plebiscita condant & sequantur. |
|------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------|

- I. **H**Æc definitio legis convenit juri veteri, quo populus Romanus, rogante consule, jus constituebat. *Balduin. & Bacchov. hic. Gell. lib. 10. c. 20. Eandem refert & explicat l. 1. & 2. D. de ll. & SCtis. Cic. 1. de legib. & 3. de Repub. Gratian. in c. 3. dist. 1. junct. c. 2. dist. 4. cui congruit lex Christi in d. c. 7. Matth. Quod autem Callides apud Platon. in Gorgia, & DD. ad h. §. & d. tit. D. de ll. notant, illam legem proprie legem esse, quæ naturæ contraria est, sano sensu intelligi debet. Hoc volunt, videlicet raro legem fieri de illis, quæ ipsa natura seu ratio naturalis jubet; frequentius condi contra seu præter communem & simplicem rationem seu naturam, ob rationem singularem & compositam huic vel illi Genti sive Civitati propriam. Sic servitutem dicunt contra naturam vocari, quia libertas competit prima ratione sive jure naturali primo, sed servitus fortiori ratione, composita & secunda, seu jure naturali secundo, de quo nos *Inf. ad tit. 3. Rectius tamen Pontifex**

lex in *d. c. 2.* ubi quidem constituit, ut lex sit loco temporique conveniens, attamen & hoc, ut secundum naturam sit. Utique quod ex fortiori ratione introductum est, quamvis contra rationem minus fortem, vix contra rationem inductum dici potest, Vide *Maran. in spec. de Ord. jud. part. 3. tit. judic. unde origin.* ubi & jura hodierna allegat. Moribus Belgii, quibus simplex Jus gentium sequimur, ut dixi *sup. ad §. 3. tit. 1.* nequaquam imitamur leges Romanorum, quæ vel singulari ratione vel subtilitate quadã inventæ sunt. Vide *c. 12. dist. 1. & ibi Canon. Quo-* 2.
modo in Belgio & Germania hodie leges ferantur, vide apud *Zyp. d. tract. & d. tit. de legib. Vinn. ad §. 9. h. t. Schultz. ad h. t. Treutl. d. vol. 1. disp. 1. thes. 5. lit. e.* Quæ & quando nova lex obliget, dixi in *disp. ad h. t. Instit. & Pand. disp. 2.* Quæ de plebiscito hic traduntur, confirmationem & lucem accipiunt ex *l. 2. §. deinde 8. D. de orig. jur. Cic. cont. Rull. & lib. 3. de legib.* ubi plebiscitum legem vocat Tribunitiam propter rogationem Tribunorum. *Gell. 15. c. 27. Bodin. de Rep. lib. 2. c. ult. Cujac. in d. l. 2. Rosin. antiq. Roman. lib. 1. c. 16. Balduin. Hotom. Borchol. ad h. §.* Moribus Belgii mutata Reipub. Rom. forma, proprie plebiscita non fiunt. Quomodo nos Romana plebiscita obligent, dixi ad *pr. hujus §.* ubi quod de legibus Romanor. notatum est, haud dubie quoque de cæteris partibus juris scripti intelligendum est.

§. 5. Senatusconsultum est, quod Senatus jubet, atque constituit. Nam cum auctus esset populus Romanus in eum modum, ut difficile esset in unum eum convocari legis sancienda causa: æquum visum est, Senatum vice populi consuli.

S U M M A.

Hic §. consentit cum §. deinde 9. d. l. 2. de orig. jur. & confirmatur ac illustratur ex Lib. 1. *Dion. Halicarn. lib. 2. §. 6. Gell. lib. 14. c. 7. Bodin. de Rep. 3. c. 1. Balduin. Hotom. Vinn. ad h. §.* Qui in Belgio & Germania Senatoribus Populi Romani nonnihi! respondeant, vide apud Zyp. in d. notit. jur. Belg. tit. de jurisd. omn. jud. §. d. tit. de legib. Gudelin. de jure noviss. lib. 5. c. 5. Treutl. d. disp. 1. thes. 5. lit. g. Christin. decis. 10. vol. 1. §. 2. decis. 65. §. 66.

§. 6. Sed & quod Principi placuit, legis habet vigorem: quum lege Regia, qua de ejus imperio lata est, populus ei, & in eum omne imperium suum & potestatem conferat. Quodcunque ergo Imperator per Epistolam constituit, vel cognoscens decrevit, vel edito praecepit, legem esse constat, haec sunt, quae Constitutiones appellantur. Plane ex his quaedam sunt personales, quae nec ad exemplum trahuntur, (quoniam non hoc princeps vult.) nam quod alicui ob meritum indulset, vel si quam poenam irrogavit, vel si cui sine exemplo subvenit: personam non transgreditur. Aliae autem, quum generales sint, omnes proculdubio tenent.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------|
| 1. De quo Principe hic agatur & quando ejus constitutionibus obtemperandum sit? | 2. Ordines cujuscunque Provinciae in Belgio placita condere posse? |
|---------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------|

Totus hic §. descriptus est ex l. 1. *D. de Constit. Princip.* sed vix tamen plene & accurate, nisi dicamus, Tribonianum sub epistola subscriptionem, & sub decreto sententiam interlocutoriam comprehendere; vel in nost. §. potissimum agi de iis placitis

tis

tis, quæ certius & regulariter vim legis habent. Vide *DD. conciliantes d.l. 1. cum l. 3. C. de ll. Junct. Zyp. d. tit. de legib.* Justinianum autem hic, & Ulpian. in *d. l. 1.* loqui de bono & justo Principe, apud *DD.* in confesso est, quibus adde *l. 4. digna vox. C. de ll. l. pen. C. de precib. Imp. off. l. ult. C. si cont. jus vel util. Nov. 73. Antigone. Regem Macedon. apud Plutarch. lib. 4. apophth. Opil. apud Capitolin. Alexand. Sever. apud Dion. lib. 52. & denique Antioch. tertium illum, qui, rejecta sententia Caracallæ aliorumque tyrannorum, datis ad singulas Civitates literis, jussit, ne sibi parent, si quid forte præter jus & fas ediceret. Sane Constitutionibus impiis, vel quæ divinam lædunt Majestatem, minime obtemperandum esse, docet *Apostol. Petr. Actor. 5.* Contrà, illa jussa, quæ manifeste non contrariantur juri divino aut sanæ rationi, à supremo Magistratu præscribi posse observanda, docet *Paul. ad Rom. 13. & ibi Theologi, & Politici in suis Politicis hac de re latius.* Vide etiam *Schneid. ad h. t. n. 23.* An recte Populus Romanus suam potestatem transtulerit in Principem, hoc est, an Monarchia præferenda sit Aristocratix vel Democratix, super- vacuum puto hoc loco dicere, maxime dum proprie hæc seges ad falcem Politicorum pertineat. An juste Princeps sine exemplo subvenire possit ei, qui homicidium commisit, vide in *disp. ad h. t. Inst. & disp. Pand. 2.* Moribus Belgii Ordines cujuscunque Provinciae placita vulgo *Placcaten* condere posse, nemini dubium est. *Zyp. d. tit. de legib. Finn. ad §. 9. h. t.**

§. 7. Prætorum quoque edicta non modicam obtinent juris auctoritatem. Hoc etiam jus honorarium solemus appellare, quod qui honores gerunt,

id

id est, magistratus, auctoritatem huic juri dederunt. Proponebant & Aediles Curules edictum de quibusdam causis, quod & ipsum juris honorarii portio est.

S U M M A R I U M.

1. Quæ potestas Prætorum | olim, & quæ hodie.

1. **Q**Ualem auctoritatem olim habuerint edicta Prætorum, ostendunt *l. 2. §. eod. temp. 10. & §. ergo 34. D. de orig. jur. l. jus autem 7. §. 1. D. de ll. & ibi DD. Cic. in 3. & 7. Verrin. Liv. 7. Gell. 9. c. 9. Borell. de Magistr. edict. Eadem hic & in tit. C. de jure vet. enucl. inter partes juris scripti referri, cuilibet attendenti in propatulo est. Similes Prætores seu Magistratus sibi adjunxisse Mosem, legimus *Exod. 18*. Moribus Belgii in plerisque locis Prætor cum Consulibus & Scabinis, vel Prætor & Scabini edicta proponunt. An & qui hodie ex nostris Magistratibus æquiparentur prætoribus Romanis, vide apud *Fachin. 13. c. 30. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de dignit. Gudelin. d. tract. lib. 5. c. 7. circ. fin. Schneid. ad h. t. n. 18. & ibi Wesemb. in not.**

§. 8. Responsa prudentium sunt sententiæ & opiniones eorum, quibus permissum erat de jure respondere, nam antiquitus constitutum erat, ut essent, qui jura publice interpretarentur, quibus à Casare jus respondendi datum est, qui Iurisconsulti appellabantur, quorum omnium sententiæ & opiniones eam auctoritatem tenebant, ut judici recedere à responso eorum non liceret, ut est constitutum.

S U M M A-

S U M M A R I A.

1. Quæ sit & fuerit auctoritas responforum?

2. Quibus in Belgio de jure respondere liceat?

O Lim responsa Prudentum inter jus non scriptum relata fuisse, indicat *d.l.2. §.5. his legib. & §.ita in civit. 12. D. de orig. jur.* sed magnam tamen habuisse auctoritatem in judicando, testatur & *Cic. pro Cæcin.* Postea grassantibus bellis civilibus tota dignitas Jurisprudentiæ collapsa fuit, teste eod. *Cic. 2. offic.* Sed restituit eam Augustus. *d.l.2. §.post hunc 47. de orig. jur.* Tandem responsis veterum JCtorum summa auctoritas & vis legis attributa est à Theodos. Jun. *l. 1. C. Theod. lib. 1. tit. 4. de resp. prudent.* eamque adprobavit Justinianus, referens dicta responsa inter partes juris scripti. *d. §.nost. & tit. C. de vet. jur. enucl. seu tit. de confirmat. digest.* Moribus Belgii in literis seu bullis promotionis mentio fit Principis vel Ordinum Provinciæ, quorum auctoritate legum Doctoribus de jure respondere permittitur. *Busf. add. l. 2. Adde & Treutl. disp. 1. vol. 1. thes. 7. lit. a. & Zyp. d. tit. de legib.* An & quomodo responsis JCtorum comparentur communes DD. Opiniones, & res judicatæ Camerae, Parlament. Curiarumque, dixi in *disp. ad h. t. Inst. & disp. 2. Pand.* quibus adde *Busf. add. l. 2. Zyp. d. tit. de legib. Treutl. d. disp. 1. thes. 7. & 8.*

§. 9. Sine scripto jus venit, quod usus approbavit. nam diuturni mores consensu utentium comprobati, legem imitantur.

S U M M A

1. Definitio & explicatio | 2. Quomodo consuetudines
consuetudinis? | in Belgio fiant & obligent?

HÆc de Consuetudine confirmantur & illustrantur ex *l. de quib. 32. D. de legib. & SCtis.* ubi & ratio additur, cur diuturni mores consensu populi recepti vim legis habeant. §. 1. *d. l. 32. & seqq.* Eodem modo definit *Cic. ad Herenn.* consuetudo, inquit, jus est, quod sine lege æque ac legitimum esset, usitatum est: vel ut loquitur *2. de invent. & lib. 2. de legib.* jus est, quod voluntate omnium sine lege veritas comprobavit. Hæc autem intelligenda de consuetudine, quæ ratione nititur, nemo dubitet, ob *l. quod non rat. 39. D. de ll. & l. 1. & 2. C. quæ sit. long. conf. & ibi DD.* ubi rationem, ut legis animam, sic & consuetudinis, asserunt. Adde *c. 3. & seqq. distinct. 8. Nov. 134.* ubi graviter Justinian. *ἡ νομοθεσία* inquit, ἐπὶ νόμοις ἔστι, οὐδὲ μὴ καὶ *ἡ συνθήκη ἐν ἑαυτῇ ἑστὴ λόγος ἐστίν.* Idem inculcat *Demosth. in orat. cont. Androtion, & in orat. cont. Aristogiton. Bald. & Schneid. ad h. §. nost.* An autem Romanorum consuetudines tales fuerint, videbimus in sequentibus, & vidimus ex parte in antecedentibus tum hic, tum alibi in *tract. de injust. quarund. ll. Rom. & Dissertat. de jur. canon.* Sane *DD.* non solum hanc partem juris Romani de consuetudine, sed etiam reliquas partes jam confirmatas & illustratas, à principaliori parte facta denominatione, recte magnificis verbis (ob equitatem & gravitatem illarum) commendare, nemo in jure Civili versatus sanamente inficiari potest. Vide *præfat. nostr.* Num hæc etiam procedant, postquam populus potestatem suam transtulit in Principem, vide in *disp. ad h. t. Inst. & Pand. 2.* ubi plures disputantur quæstiones, quæ

2. huic loco & robur & intellectum conferunt. Moribus

bus Belgii consuetudines cujusque Civitatis legem imitantur, si juxta formam factæ sunt, quâ statuta fieri diximus, ad §. 1. *Inst. h. t.* Vide etiam *Vinn. ad h. §.* & *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de leg.* ubi & hoc animadvertunt, quod hodie passim consuetudines scriptæ sunt, ut certior sit earum cognitio, paratior probatio & sumptuum deminutio. Latiorum usum vide apud *Rebuff. tract. de consuetud.*

§. 10. Et non ineleganter in duas species jus civile distributum esse videtur, nam origo ejus ab institutis duarum civitatum, Athenarum scilicet, & Lacedæmoniorum, fluxisse videtur. In his enim civitatibus ita agi solitum erat, ut Lacedæmonii quidem magis ea, quæ pro legibus observabant, memoriæ mandarent: Athenienses vero ea quæ pro legibus, scripto custodirent.

SUMMARIUM.

Romanos à Græcis, & Græcos ab Hebræis multa ad Romanos mutuatos esse, hocque commendare leges Romanas.

Hanc Triboniani probationem divisionis minus elegantem esse, scribit *Bacchov. ad h. §.* quem sequitur *Vinn. ibid.* quos videre licet. Nobis sufficit, dictam divisionem juris civilis in scriptum & non scriptum probasse & illustrasse, *supr. ad §. 3. h. t.* Hoc duntaxat hic notandum putamus, quod Romani in constituenda & regenda Repub. imitati sint Athenienses, Lacedæmonios aliosque Græcos, ut constat ex *l. 2. §. 4. D. de orig. jur. Dionys. 10. Liv. 3. Plutarch. in vita Numæ & Solon. Athenæ. 6. Stob. tit. 41. de Rep.* Rationem imitationis reddit *Tull. pro Flacc.*

C

Thu-

Thucyd. lib. 2. Isocrat. in suo panegy. & panathenaic. Plutarch. in Lycurg. DD. ad. h. §. Sane Græcos plerasque leges suas ab Hebræis quasi de manu in manus accepisse, testatur Zepper. de ll. Mosaic. lib. 1. c. 13. & Selden. lib. 1. de jure nat. & gent. quod non leviter commendat Leges Romanorum.

§. 11. Sed naturalia quidem jura, quæ apud omnes gentes peræque observantur divina quadam providentia constituta, semper firma atque immutabilia permanent. Ea vero, quæ ipsa sibi quæque civitas constituit, sæpe mutari solent, vel tacito consensu populi, vel alia postea lege lata.

S U M M A R I A.

1. Quo sensu jus naturale dicatur immutabile, & quàm varie de eo DD. sententiæ sint?

2. Sententia & explanatio Auctoris.

3. An & quando jus civile mutare liceat?

QUomodo hæc verba de immutabilitate juris naturalis seu gentium intelligenda sint, mirum in modum variant Interpretes. Quidam ajunt, Tribonianum hic tantum loqui de jure naturali seu gentium primario, non secundario, obligativo non permissivo, positivo non negativo. Alii animadvertentes, jus naturale seu jus gentium hic in genere opponi juri civili, interpretantur dicta verba, jus naturale seu jus commune per se & in genere quidem immutabile esse, sed non ratione singularium & circumstantiarum, hoc est, (ut Alii loquuntur) potest tamen modificari, declarari & provisionibus alterari. Alii, quod effectus ejus quidem impediri possit ob rationem fortiolem sive compositam, sed proprie non tolli, aut mutari. Alii deniq;, quod quidem in se & sua natura mutari non possit, sed tamen superari à nova suborta causa

causa vel æquitate. Hæc glossæmata seu tempera-
 menta, ut non sunt plane dissona menti Triboniani,
 ita nec plene ei consona sunt. Nos ex aliis verbis
 Triboniani in *S. ult. de legit. agnat. tut.* sensum
 hujus loci sic explicamus, ut jus civile omnibus
 modis, jus verò naturale non omnibus modis mutari
 possit, hoc est (ut loquitur *Ulpian. in l. jus civile 6. D. de Justit. & jur.*) juri communi seu naturali quidem
 aliquid addi vel detrahi potest, sed minime in totum
 commutari. Ut ut sit, hoc in ipsa rei veritate vero
 verius est, jus quod divina mens seu ratio à natura
 insita dicitur, immutabile & inviolabile esse, atque a-
 leò leges contra dictum jus nec ferri, nec valere pos-
 se. Item dixit ipse Tyrannus Dionys. *ἡ δὲ φύσις ἀνθρώπων οὐ δύναται μεταβάλλεσθαι.*
 Imo ut ipse Deus non potest mutari, sic nec hoc jus
 rationale. Vide *Esai. c. 14. v. 24. & c. 46. v. 10. & c. 1. listin. 9. Theolog. ubi de imag. Dei in hom. Origen. 5. cont Cels. Tull. 3. de Rep. Arist. 1. Rhetor. Selden. 1. c. 8. de jur. nat. & gent. Grot. in proleg. de jur. bell. & pac. & ib. 1. c. 1. DD. ad h. S.* Huic sententiæ nihil adversatur,
 quod (ut supra diximus) unum jus naturale seu gen-
 tium sæpe vincatur ab altero, ob mutationes casu-
 um & causarum; quia tunc tamen non mutatur vel
 corrumpitur alia lege lata, vel tacito consensu populi;
 sed tantum in quæstionibus decidendis una ratio sæpe
 alteri cædit. Notetur ergo hic filum seu regula, quâ
 qui se ex hoc difficultatis labyrintho facile expedire
 queat, quæque perfectum & absolutum Judicem &
 Ctrum constituat, hæc videlicet: quod in omnibus
 controversiis decidendis recurrendum sit ad scrinium
 juris naturalis, seu notitiam justi & injusti nobis in-
 natam. Hæc enim est ille judex, qui suppeditat quid
 probandum, quidve rejiciendum sit. *Paul. 2. ad Rom. 15.* Hoc, inquam, præcepto universali instructus
 C 2 legisla-

legislator vel iudex semper juxta dictamen rationis pronunciet, sed habita ratione fortioris in conflictu, siue naturalis ratio confligat cum naturali, siue civili cum civili, siue civilis cum naturali seu potius communi, & siue agatur ad addendum vel detrahendum, tollendum vel impediendum. Quæ ratio fortior ita etiam fortior & prægnantior videri debet, aut ipsa mens nostra vel ratio adquiescat. Vide *dist. 13. per tot.* Quod attinet mutabilitatem juris Civilis, illam alia postea lege lata, vel contraria consuetudine (scilicet rationabili) fieri posse, confirmat. *d. l. 32. §. 1. § l. sed & ea 35. D. de ll. & SCtis. Aristot. 3. Polit. Liv. 3. Gell. 20. c. 1. Quintilian. 11.* Ratio in bono Reipubl. sita est, cui modo rigidiores, modo mitiores leges conveniunt. Quoties ergo evidens & manifesta ratio seu utilitas postulat, mutationem fieri oportere innuit. Ictus in *l. 2. de constit. princip. § l. 7. de restit. in integ. Plat. 7. de legib. Arist. 2. Polit. 6. in fin. Bodin. 4. de Rep. c. 3. Lips. 4. Pol. 9. Balduin. ad h. §. Connan. 1. comm. 9.* An & quomodo jus civile etiam tacito consensu istius populi vel Civitatis quæ agnoscit superiorem, mutari possit, dixi *supra ad §. 9. h. t.* Jus Civile Romanorum, præsertim illud quod Illorum fuit proprium, vel in solennitatibus & subtilitatibus fundarum apud Belgas mutatum esse, & illud duntaxat observari, quod rationi communi seu juri gent. & loco & tempori conveniens est, dixi *sup. ad §. 1. h. t.*

§. 12. Omne autem jus quo utimur, vel ad personam pertinet, vel ad res, vel ad actiones. Et prius de personis videamus, nam parum est jus nosse, si persona, quarum causa constitutum est, ignorentur.

HÆc desumpta sunt ex *l. 1. § 2. D. de stat. hom.* continentque divisionem juris ab objecto seu
mate

materia sumptam, quam probant. *Giphan. Vinn. Harpr. ad h. §.* Alii aliam probant, ut videre est apud *DD. ad d. §.* Alii hic constituunt initium *tit. seqq.* Vide *Balduin. & Hotom. ad d. tit.* Quomodo jus Belgarum versetur vel circa personas, vel res, vel actiones, videre licet in sequentibus.

DE IVRE PERSONARVM.

TITULUS III.

Summa itaque divisio de jure personarum hæc est: quod omnes homines, aut liberi sunt, aut servi.

SUMMARIUM.

Summam divisionem personarum apud plerasque Gentes receptam fuisse, sed hodie apud paucas usum habere, & non nisi umbram servitutis superesse.

HAnc divisionem ex *l. 3. D. de stat. hom.* Sumptam apud Hebræos & plerasque gentes olim receptam fuisse, testantur assatim cum profanæ tum sacræ Historiæ. Cæterum hodie apud paucos usus servorum observatur, ut in Lusitania, Hispania & quibusdam aliis ditionibus, quæ Turcis vicinæ sunt. Ratio redditur in *§. 1. h. t.* Moribus Belgii aliorumque populorum umbra quædam servitutis cernitur in colonis, qui adscriptitii dicuntur, vulgo *lijffs-eyghen.* *Rudelin. d. tract. lib. 1. c. 5. Nic. Burgund. ad consuet. Fland. tract. 15. Chass. ad consuet. Burg. rub. 9. §. 17. Vigl. ad §. 7. Inst. de testam. ord. Christin. vol. 4. decis. 80. & decis. 86. vol. 5. Grot. de jur. bell. 3. tit. 7. Zyp. tit. de serv. inn. Bar. Gyphan. ad h. t. Besold. in Synops. polit. c. 14. Lambert. Gor. Adversar. tractat. 3. c. 13. quem omnino inspicere.*

§. I.

§. 1. *Et libertas quidem (ex qua etiam liberi vocantur) est naturalis facultas ejus, quod cuique facere libet, nisi quid vi aut jure prohibetur.*

S U M M A R I U M.

Probatur & explicatur | definitio libertatis.

HÆc definitio totidem verbis extat in *l. 4. pr. D. de stat. hom.* cum qua convenit *Tullii 1. de offic. Arist. 1. Polit. Pers. Satyr. 5.* Quidam tamen verba ejus posteriora: *nisi quid vi &c.* expungunt. *Giphani. Harp. ad h. §.* Quidam eadem exceptive accipiunt, quasi ille qui vi aut jure prohibetur, non videatur liber. *Balduin. ad d. §. 1. Grot. in Flor. Spars. ad h. t.* Quidam rectius referunt ad verba proxime præcedentia, non ad genus definitionis; hoc est, negant ideo infringi libertatem, quod quis vi aut jure quandoque vetatur facere, quod libet. *Wesemb. Tulden. Vinn. Borcholt. ad h. §. Tim. Fab. disp. anniv. 4. thes. 3.* Næ qui vi vinctus aut in carcerem conjectus est, impeditur quidem actiones liberas exercere, sed tamen non desinit habere naturalem facultatem ejus quod facere lubet; sicut nec ille qui lege prohibetur. *Theoph. ad h. §. Arist. 5. polit. 9. Cic. pro Cluent. Legum,* inquit, *omnes servi sumus, ut liberi esse possimus.* Plura de libero arbitrio vide apud *Ursin. ad quæst. catechet. 8. & Alios Theolog. ad loc. de lib. arbit. Philosoph. ad loc. de spontan. & invit.*

§. 2. *Servitus autem est constitutio juris gentium, qua quis domino alieno contra naturam subjicitur.*

S U M M A -

S U M M A R I A.

1. Probatur & explanatur definitio servitutis.

2. Recte servitutem constitutam fuisse, sed hodie inter

Christianos rectius abrogatam esse, & non nisi in Turcas & similes exerceri posse.

REperita & hæc definitio est ex *d. l. 4. §. 1. D. de stat. homin.* cui similis est *Theophil. hic. Harmenop. c. 1. t. 18. §. 3. 4. 6. Eclog. 1. c. 2.* eamque probant *DD. ad h. §.* sed sub illo intellectu, de quo in *§. 4. tit. anteced.* Definiverunt quoque servitutem *Cic. in paradox. Zeno apud Laert. Plat. in Lysid.* sed magis in genere & philosophice. *Hotom. ad h. §.* Porro dictam constitutionem justam & æquam fuisse, patet *Genes. 16. Exod. 21. Ephes. 6. Pet. 2. c. 2. v. 19.* Hodie tamen inter Christianos nec in usu est, nec licita videtur; quia bella nostra fratrum & civilia bella sunt *Pac. hic. Bacchov. ad §. 1. Inst. de his qui sui vel alien. Alciat. in l. host. 118. de V. S.* Tantum Christiani Turcas, Saracenos & Tartaros in servitutem redigunt, quia belluæ quodammodo sunt, quæ horrenda crudelitate in amabile nomen Christianum sævire solent. *Gudelin. d. lib. 1. c. 4. Bus. ad l. 5. D. h. t. Bodin. 1. de Rep. c. 5. Vinn. Schneid. Schultz. ad h. t.* Plura hac de re vide in *disp. ad h. t. Inst. & Pand. & inf. ad d. §. 1. Inst. de his qui sui.*

§. 3. Servi autem ex eo appellati sunt, quod Imperatores captivos vendere, ac per hoc servare, nec occidere solent, qui etiam mancipia dicti sunt, (eo) quod ab hostibus manu capiuntur.

S U M M A R I U M.

Captos in bello recte in ser- | occisos fuisse.
vitutem redactos, non verò |

HÆc ad verbum descripta sunt ex *d. l. 4. §. ult. D. de stat. hom.* & confirmantur per *l. pupillus 239. §. 1. de V. S. Isidor. 5. etym. c. 27. Donat. in Adelph. act. 2. scen. 1. Cic. in orat. pro Flacc. 2. Quibus autem ritibus aut solennitatibus servi venditi sint, vide apud Gell. 7. c. 4. Fest. lib. 18. Balduin. & Borch. ad h. §. Sed dictam clementiam non solum à Romanis, sed etiam ab aliis Ducibus belli adhibitam fuisse, manifestum est ex *Deut. 15. & 20. Exod. 21. Levit. 25. Xenoph. lib. 7. Cæs. 7. comm. Curt. 4. Senec. in Troad. Arist. 1. Polit. c. 4. Plat. 1. de legib. Grot. de jur. Bell. 3. c. 4. 11. & 14. Rationem reddit c. nolit. 3. q. 1. Seneca 1. de clement. jubet, inquit, æqui bonique natura, ut captivis parcat. Liv. 7. dec. 5. Clara fit victoria vincendo oppugnantes, non sæviendo in afflictos. Flacc. 1. epist. 16. Vendere cum possis captivum, occidere noli. Virgil. Æneid. 6.**

*Tu regere imperio populos Romane memento,
Hæ tibi erunt artes pacique imponere morem,
Parcere subiectis & debellare superbos.*

Plures rationes vide apud *Grot. d. tract. & lib. 3. c. 14. Tulden. ad h. t. & disp. nost. ad h. t.*

§. 4. Servi autem aut nascuntur, aut fiunt, nascuntur ex ancillis nostris, fiunt, aut jure gentium, id est, ex captivitate; aut jure civili, cum liber homo major viginti annis ad pretium participandum sese venundari passus est.

S U M M A

S U M M A R I A.

1. Cur nati ex ancillis servi quoque sint, curque majori 20. ann. permissum, ut se in spontaneam servitutem dedere posset, sed hoc postea abrogatum esse.

2. Quid de illis, qui operas suas perpetuo locarunt, quid de adscriptitiis, quid de servis qui ex Hispania in Belgium fugierunt?

Hic locus collectus est ex *l. servor. §. 1. D. de stat. hom.* & confirmatur ac illustratur. *l. 7. C. de R. V. l. 36. de legat. 1. l. 16. C. de lib. caus. l. 7. l. 23. §. 1. §. l. 30. D. eod. Harmenop. d. tit. 18. §. 5. Dionys. lib. 4. Fest. lib. 19. Hotom. & Balduin. ad h. §. Ratio, cur nati ex ancillis servi quoque sint, traditur in d. l. 7. §. l. 24. de stat. hom. quæ Jure Divino comprobatur. *Exod. 21. Genes. 21. Galat. 4. v. 24. à 25.* Ratio, cur homini libero tanquam in pœnam licitum hic sit, spontaneam amplecti servitutem, adstruitur *arg. l. quisquis 6. §. ult. C. de post.* Quomodo & quando apud Judæos homo liber se vendere potuerit, vide *Deut. 15. Exod. 25. & apud Selden. de jur. nat. & gent. lib. 6. c. 7.* Sed jam dudum dictam civilem servitutem exolevisse, notant Græci *Interp. lib. 29. Εισλικ.* Imo Imperator Leo expresse eam abrogavit. *Nov. 59.* quam sequitur jus Saxon. *Schultz. ad h. t. lit. b. Quo facit Epist. Paul. ad Galat. 5. v. 13. & ad Ephes. 5. v. 29.* In eandem sententiam descendere videntur *DD.* dum statuunt, eum qui operas suas locavit perpetuo, minime obligari perpetuo, sed liberari solvendo id quod interest. *Busf. ad l. 3. de stat. hom. Grot. 2. de jure Bell. c. 5.* Atqui adscriptitii, dicat aliquis, venditi videntur, aut saltem locasse operas suas perpetuas pro perpetua vitæ sustentatione? Responderi potest, quod istorum venditio vel locatio species misericordiæ contineat, quia sunt plerumque homines rustici, pauperes &*

C 5

ad

ad servitutem quasi nati, quique alimenta aliter sibi quærere non possent. *arg. d. c. 15. Deut.* Deinde facile se redimere possunt, cessante scil. causa, id est, paupertate. *arg. d. c. 15. Exod. 25. Zyp. in Notit. jur. Belg. de serv. Schultx. ad tit. 5. de libert. Burgund. d. tract. 15.* Quin, si servus ex Hispania fugiit in Galliam vel Belgium, ad libertatem proclamare potest, teste *Gudelin. d. lib. 1. c. 4. Christin. vol. 4. dec. 80.* quod tamen miror, quia iuste in servitutem redactus fuit. Ex his apparet, juris servorum nostris rusticis aut famulis nequaquam applicari posse.

§. 5. In servorum conditione nulla est differentia: in liberis autem multæ; aut enim sunt ingenui, aut libertini.

HÆc ex *pr. d. l. 5. de stat. hom. descripta* statum servorum, non vero officium spectare, indicant. *l. sed etsi 15. §. 1. de usuf. l. ult. §. fin. de edilit. edict. l. 5. §. 44. de injur. l. 1. §. 5. D. naut. caup. stab. Cic. in parad. 1. Athen. lib. 6. § DD. ad h. §.* Differentiam ingenuorum & libertinorum jure novell. sublatam esse, vide in *§. ult. tit. seq.*

D E I N G E N V I S.

T I T U L U S IV.

Ingenuus est is, qui statim, ut natus est, liber est, sive ex duobus ingenuis matrimonio editus est, sive ex libertinis duobus, sive ex altero libertino, & altero ingenuo. Sed & si quis ex matre nascitur libera, patre vero servo, ingenuus nihilominus nascitur, quemadmodum qui ex matre libera
& in-

Et incerto patre natus est, quoniam vulgo conceptus est. Sufficit autem liberam fuisse matrem eo tempore, quo nascitur, licet ancilla conceperit. Et e contrario, si libera conceperit, deinde ancilla facta pariat, placuit eum, qui nascitur, liberum nasci, quia non debet calamitas matris ei nocere, qui in ventre est. Ex his illud quaesitum est, Si ancilla pragnans manumissa sit, deinde ancilla postea pepererit: liberum, an servum pariat? Et Martianus probat liberum nasci. sufficit enim ei, qui in utero est, liberam matrem vel medio tempore habuisse, (ut liber nascatur,) quod & verum est.

S U M M A R I A.

1. Natum ex adscriptitia, adscriptitium esse, sed hoc nec scrupulo carere, nec contraria consuetudine.

2. Quomodo in Belgio partus sequatur ventrem, & quomodo ingenui dividantur?

Hic locus desumptus est ex *d. l. 5. §. 2. & 3. D. de stat. hom.* & confirmatur ac illustratur ex *Gaj. tit. 1. Ulpian. tit. 6. Paul. tit. 25. lib. 2. sent. Halicarnass. lib. 11. Cic. 3. de nat. deor.* Quis antiquitus proprie ingenuus dictus, & quot quibusque modis jure Civili factus sit, vide apud *Gudelin. lib. 1. c. 6. Hotom. Balduin. Baron. Borcholt. ad h. §.* Quid ergo de eo, qui ex adscriptitia matre, sed ex patre libero natus est? placuit haberi pro adscriptio-
ne diutius 21. *C. de agricol. & cens.* Quod juri civili Ebraeorum conveniens videtur, teste *Selden. de jur. nat. lib. 5. c. 12.* ubi tamen ipse injicit scrupulum propter auctoritat. *Mos. Cotzens.* Secus etiam servatur in comitatu Burgund. *Christin. vol. 5. decis.*

cis. 88. Ratio videtur, quod præcipua causa generandi à patre sit. Moribus Belgii omnes nascuntur ingenui. *Gudelin. d. lib. 1. c. 6.* & dividuntur in nobiles & ignobiles seu plebeios. Porro natus ex nobili patre & matre ignobili, patrem tamen sequitur. *Christin. vol. 5. decis. 88. n. 12. Bar. ad h. t. part. poster.* Adde *Bodin. de Rep. lib. 1. c. 3. in fin.* Quin & Comitum & Baronum liberi ex concubinis suscepti pro nobilibus habentur. *Grot. 1. introd. ad Jurisp. Holl. part. 4.* In Gallia natus ante patrem nobilitatum, nobilis non efficitur. *Bar. ad h. t. part. poster.* cui adversari videtur *l. 5. de senator.* & ibi *Bus. Hotom. illust. quæst. 2.*

§. 1. Cum autem ingenuus aliquis natus sit, non officit ei in servitute fuisse, & postea manumissum esse: sæpissime enim constitutum est, natalibus non officere manumissionem.

Hic §. confirmantur *l. si quis 21. pr. D. de captiv.* & *postl. rev. tot. tit. C. de ingen. manumiss. l. ult. C. ubi caus. stat. ag. deb. Cic. 1. orat. Fab. lib. 7. c. 3.* Moribus hæc observantur in locis, ubi servos vel adscriptitios habent. *Gudelin. d. lib. 1. c. 4. 5. & 6. Gotkof. ad Schneid. in §. fin. tit. præced.*

DE LIBERTINIS.

TITULUS V.

Libertini sunt, qui ex justa servitute manumissi sunt. manumissio autem est de manu datio. nam quandiu aliquis in servitute est, manui & potestati suppositus est, & manumissus liberatur potestate.

Quæ

Qua res à jure gentium originem sumpsit, utpote cum jure naturali omnes liberi nascerentur nec esset nota manumissio, cum servitus esset incognita. Sed postquam jure gentium servitus invasit, sequutum est beneficium manumissionis, & cum uno communi nomine omnes homines appellarentur, jure gentium tria (hominum) genera esse ceperunt, liberi, & his contrarium servi, & tertium genus libertini, qui desierant esse servi.

SUMMARIUM.

Quinam sint libertini, | dandus sit, quisque ejus usus?
& quomodo hic textus emen-

DE finitio libertinorum sumpta est ex *l. libert. 6. D. de stat. hom.* quam adprobavit *Harmenop. lib. 5. c. 3. §. 1. 4. & 6. Eclog. 1. c. 1.* Quinam olim libertini dicti sint, quæque inter libertinos accurata fuerit differentia, vide apud *Sueton. in Claud. c. 24. Vall. 4. c. 1. Rosin. antiq. Rom. lib. 1. c. 20. & ibi paraliptom. Dempst. Hotom. & Borcholt. ac h. pr.* Reliqua hujus *pr.* descripta videntur ex *l. 4. de Justit. & jur.* ex qua textus noster emendandus & supplendus est, ita ut hic legendum sit, *manumissio est de manu missio, id est, datio libertatis. Hotom. Ant. Matth. Vinn. adh. pr.* Aliam tamen etymologiam reddit *Fest. in verb. manumiss.* Manumissionis jus hodie apud eas Gentes in usu esse potest, quibus bella cum Turcis sunt, quibusque adscriptitii supersunt. *Gothofred. ad Schneid. in h. pr. & §. fin. tit. præced.*

§. 1. Multis autem modis manumissio procedit: aut enim ex sacris constitutionibus in Sacra-
san-

sanctis ecclesiis, aut vindicta, aut inter amicos, aut per epistolam, aut per testamentum, aut per aliam quamlibet ultimam voluntatem. Sed & aliis multis modis libertas servo competere potest, qui tam ex veteribus, quam ex nostris constitutionibus introducti sunt.

S U M M A R I U M.

Qui & quot fuerint modi | manumittendi ?

TEmpore Ciceronis tres duntaxat modos manumittendi in usu fuisse, significat *Tull. in Topic. Si neque sensu, inquit neque vindicta, neque testamento liber factus est, non est liber.* Antiquissimus tamen est vindicta. *Tacit. lib. 1. Pers. Satyr. 5. Plutarch. de iis qui tard. à Deo pun. Liv. lib. 2. Census desit, teste Ulpiano tit. 2. §. 3. & in locum ejus successisse videtur modus manumittendi in Ecclesia. tot. tit. C. de his qui in Eccl. man. Sigon. lib. 1. de antiq. jur. civil. Rom. c. 14. De manumissione quæ fiebat inter amicos, aut per epistolam, vide l. un. §. 1. & 2. C. de latin. lib. toll. Plerique reliqui modi recensentur in d. l. un. §. 3. & seqq. titt. Cod. pro quib. caus. serv. pro præm. D. qui sine man. ad libert. C. si mancip. ita ven. ne prostit. & si mancip. ita fuer. alienat. quibus adde Balduin. Hotom. & Borcholt. ad h. §.*

§. 2. Servi (vero) à dominis semper manumitti solent, adeo, ut vel in transitu manumittantur: veluti cum prætor, aut præses, aut proconsul in balneum, vel in theatrum eunt.

S U M M A :

S U M M A R I A.

- | | | |
|----------------------------|--|------------------------------|
| 1. Cur manumissio in tran- | | risdictionem etiam contenti- |
| itu fieri possit? | | osam extra territorium exer- |
| 2. Moribus Quorundam ju- | | ceri posse. |

Hic §. confirmatur ex *l. non est 7. D. de manum. vind. & Ammian. lib. 2.* Ratio vero cur hic Prætor non adeò curiosus fuerit observator locorum temporumve, hæc redditur; quia manumissio jurisdictionis voluntariæ, non contentiosæ est. *l. 2. de offic. procons.* Unde etiam extra territorium exerceri potest, sed contentiosa nequaquam. *d. l. 2. & c. no. tit. ext. de offic. legat. c. post. election. de concess. præiud.* Moribus Quorundam Belgarum receptum est, 2. ut ex consensu utriusque litigantis vel etiam unius cuius sumptibus postulantis, jurisdictio etiam contentiosa exerceri queat. *Bus. ad d. l. 2. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de jurisd. omn. jud.*

§. 3. Libertinorum autem status tripertitus antea fuerat. Nam qui manumittebantur, modo majorem & justam libertatem consequiebantur, & fiebant cives Romani: modo minorem, & Latini ex lege Iunia Norbana fiebant: modo inferiorem, & fiebant ex lege Ælia Sentia dedititii. Sed quoniam dedititiorum quidem pessima conditio im ex multis temporibus in desuetudinem abiit, Latinorum vero nomen non frequentabatur: deoque nostra pietas omnia augere, & in meliorem statum reducere desiderans, duabus constitutionibus hoc emendavit, & in pristinum statum reduxit: quia & à primis urbis Romæ cunabulis una atque simplex libertas competebat: id est, eadem

dem, quam habebat manumissor: nisi quod scilicet libertinus sit, qui manumittitur, licet manumissor ingenuus sit. Et dedititios quidem per constitutionem nostram expulimus, quam promulgavimus inter nostras decisiones: per quas, suggerente nobis Triboniano viro excelso quaestore (nostro.) antiqui juris altercationes placavimus. Latinos autem Iunianos, & omnem quæ circa eos fuerat observantiam, alia constitutione per ejusdem quaestoris suggestionem correximus, quæ inter Imperiales radiat sanctiones. Et omnes libertos, nullo nec ætatis manumissi, nec domini manumittentis, nec in manumissionis modo discrimine habito (sicut jam antea observabatur) civitate Romana decoravimus: multis modis additis, per quos possit libertas servis cum civitate Romana, quæ sola est in præsentem, præstari.

S U M M A R I U M.

Qui & quales olim libertini, qualesque hodie?

VERITAS hujus textus, evidens est ex *tit. C. de dedit. lib. toll.* & *tit. C. de lat. lib. toll.* Ulpian. d. *tit. 2. Gaj. tit. 1. Liv. Appian. Cic. pro Cæc. pro Balb. Gracch. lib. 2. de comit. Sigon. 3. de antiq. jur. Ital.* Hæc autem tria genera libertorum auctore Augusto in usu esse ceperunt, dedititiis *l. Æl. sent. latinis l. Jul. Norban. constitutis.* Rationem vide apud *Dionys. lib. 25. Sueton. in August. Giphani. ad h. §.* Olim libertinos unius generis fuisse, hoc est, cives Romanos ex instituto Regis Servii, testatur *Dionys. lib. 4. sed Tacit. lib. 13. Annal.* duas tantum manumissionis species commemorat, quod forsan eo tempore

ore manumissio ex *l. Æl. Sent.* abierat in desuetudinem. Jure novissimo omnes servi manumissi fiunt ingenui, sed salvo jure patronatus. *Nov. 78.* Quo fact. c. 8. *Joan. v. 36.* Moribus Belgii omnes homines ingenui sunt, exceptis adscriptitiis, quibus manumissis *Nov.* adplicari posse, putat *Gudelin. d. lib. 1. c. 6.* *Bothof. ad Schneid. in §. ult. tit. anteced.* Jure Saxónico antiquis libertinis dedititiis comparantur quidam rustici, teste *Schultz. ad h. t.* De jure patronatus Ecclesiastico vide *tit. in decretal. § in 6. de jur. patron.* & ibi *Canonist. Voet. de jur. patron. Roch. de urte. de jur. patron. Christin. decis. 352. vol. 1. Hoftad. decis. 22. sup. Senat.*

QVIBVS EX CAVSIS MANVMIT-
TERE NON LICET.

TITULUS VI.

Non tamen cuicumque volenti manumittere licet. nam is, qui in fraudem creditorum manumittit, nihil agit: quia lex Ælia Sentia impedit libertatem.

Intentia hujus pr. eruitur & illustratur ex *Ulp. d. tit. 2. de libert. §. 10. Gaj. d. tit. 1. §. 5. in fin. l. in fraud. 37. D. qui. & à quib. man. l. 1. C. qui man. non poss.* Lex autem Ælia Sentia quam *Justin. veterem* vocat in *Nov. 162.* lata est Sexto Ælio & G. Sen-
to Saturnino Coss. teste *Sueton. in August.*

§. I. Licet autem domino, qui solvendo non est, (in testamento) servum suum cum libertate heredem instituere, ut liber fiat, heresque ei solus
D & ne-

¶ necessarius: si modo ei nemo alius ex eo testamento heres extiterit: aut quia nemo heres scriptus sit, aut quia is, qui scriptus est, qualibet ex causa heres ei non extiterit. Idque eadem lege *Æl. Sentia* provisum est, & recte. Valde enim prospiciendum erat, ut egentes homines, quibus alius heres extiturus non esset, vel servum suum necessarium heredem haberent, qui satisfactorius esset creditoribus: aut hoc eo non faciente, creditores re hereditarias servi nomine vendant, ne injuria defunctus afficiatur.

S U M M A R I U M.

1. Cur servus institutus necessario debeat esse heres.

Explicatur & confirmatur hic §. ex d. *Ulp. d. t. 2. §. 9. l. qui solv. 42. l. si is 57. l. ei qui 88. l. de hered. instit. l. 2. C. de necess. hered. inst. §. 1. Inst. de hered. qual. & diff.* Ratio decisionis, cur scilicet servus institutus necessario debeat esse heres, atque adeo ipsa institutio valeat, sumitur primò ex *l. 6. p. de interrog. in jur. fac. & d. §. 1. Inst.* Secundò ex *paterfam. 23. D. quæ in fraud. cred.* Tertiò ex eo quod plerumque leges opitulentur pauperibus. *R. duin. hic.* sed temperanda tamen hæc sunt ex *l. 1. ult. de separat.* Quis in praxi inops dicatur, & à quibus propter inopiam excusetur, vide apud *Myrcent. 5. obs. 97. Gail. 1. obs. 142. Schneid. ad h. t.* Adde (ad hunc scilicet locum ulterius confirmandum illustrandum) nostra in §. ult. *Inst. de act.*

§. 2. Idemque juris est, & si sine libertate servus heres institutus est. Quod nostra constitut

no

Censura Belgica.

SI

on solum in domino, qui solvendo non est, sed generaliter constituit, nova humanitatis ratione: et ex ipsa scriptura institutionis etiam libertas ei competere videatur: quum non sit verisimile, eum, quem heredem sibi elegit, si pratermiserit libertatis dationem, servum remanere voluisse, & neminem sibi heredem fore.

S U M M A R I U M.

Dictam Justiniani Constitutionem iustam esse, eamque adscriptitiis accommodari posse.

¶ Lim secundum plurium sententias, dominum non potuisse servos proprios aliter heredes instituere, quàm cum datione libertatis, apparet ex *pr. ff. de hered. instit. l. pen. C. de necess. hered. instit. l. p. d. tit. 2. §. 9. Gaj. lib. 2. tit. 3. §. ult. Plin. 4. ff. 10.* Cæterum Justinianus contrariam Quorum opinionem sequutus est in *§. h. nost.* Ratio ibidem subjecta confirmatur. *arg. l. 24. de reb. dub. l. 5. ff. de testam. quem aper.* Moribus Belgii hic *§. ad adscriptitios seu proprios homines produci potest, teste Vinn. ad h. §.* Quinimo feudo illis dato, ipsa libertas data cen setur. *Tulden. in Comm. ad h. t. c. 3.*

§. 3. In fraudem autem creditorum manmittere videtur, qui vel jam eo tempore quo manmittit, solvendo non est: vel qui datis libertatibus, desiturus est solvendo esse. Prævaluisse tamen videtur (nisi animum quoque fraudandi manmissor habuerit) non impediri libertatem, quamvis bona (eius) creditoribus non sufficiant. Sæpe enim de facultatibus suis amplius, quam in his est,

D 2

spe-

sperant homines. Itaque tunc intelligimus impediri libertatem, cum utroque modo fraudantur creditores, id est, & consilio manumittentis, & ipsa re eo quod ejus bona non sunt suffectura creditoribus

SUMMARIUM.

Probabilem & generalem esse rationem hic allegatam.

HÆc explicatio *L. Æl. Sent. in pr. hujus §. c.* sumpta videtur ex *l. in fraud. 10. D. qui & quib. man. & confirmatur. l. fraudis 79. de R. I. l. §. 1. de stat. hom. l. 10. §. 1. & l. 15. D. quæ in fraud. credit. l. 1. C. qui man. non poss.* Ratio vero (cur licet prævaluerit, servum non videri manumissum fraudem creditorum nisi fraudati sint creditores utroque modo, id est, & consilio & eventu) ita probabilis & generalis est, ut toties habeat locum, quoties debitor quid in fraudem creditorum alienasse dicitur. *Vinn. hic.* An & quando quis vires patrimonii ignorare præsumatur, vide apud *DD. ad h. §. Cyn. Salyc. & Alios ad l. 15. C. de rescind. ven. Bart. & Bald. in Auth. sed cum test. C. ad l. Falc.* Porro quibus & quot modis arguatur alienatio fraudem creditorum facta, vide etiam apud *DD. h. §. & §. 7. Inst. de act. ubi nostra omninò vide.*

§. 4. Eadem lege Ælia Sentia domini minori viginti annis non aliter manumittere permittitur, quam si vindicta apud consilium, & ita causa manumissionis adprobata, fuerint manumissi.

HÆc ita cauta fuisse, comprobatur & explicatur *l. pian. in d. tit. 2. §. 8. l. 1. de manumiss. l. 4. seqq. D. de manum. vind. l. 1. C. eod. l. un. §. ult. D. of*

fic. cons. Rationem cur minor 20. ann. præscripto modo manumittere debebat, dedit *Bacch. & Borch.* *Ad h. §.* Multi emendant hunc locum, sed sine necessitate, quum aliquid dandum sit seculo Triboniani. *Ide Hotom. Bacchov. Vinn. Borch. ad h. §.*

§. 5. *Iustæ autem manumissionis causæ hæ sunt:* eluti, Si quis patrem aut matrem, filium filiamve, aut fratres sororesve naturales, aut pædagogum, aut nutricem, aut educatorem, aut alumnum lumnamve, aut collectaneum manumittat: aut servum, procuratoris habendi gratia: aut ancillam matrimonii (habendi) causa: dum tamen intra sex menses in uxorem ducatur, nisi iustæ causa impe-
diat: & (servus,) qui manumittitur procuratoris habendi gratia, non minor decem & septem annis manumittatur.

S U M M A R I U M.

Agi in hoc §. de procura- tore ad lites, sed rectius ho-	die procuratorem non astringi certis annis.
-------------------------------------------------------------	------------------------------------------------

IÆc excerpta sunt ex *l. 11. 12. & 13. D. de manum. vind.* Eadem fere habet *Gaj. 1. tit. 1. §. 7.* Rationem singulorum adderem, nisi juribus abrogatis frustra & cum dispendio temporis adjici viderentur. Æqui itaque bonique consulat Lector, si eum quandoque ad *DD.* remisero, ut hic ad *Hotom. & Baldum. in §. nost.* Sed ne *d. l. 13.* contrariari videatur *§. nostro*, sciendum est, in utroque textu intelligi procuratorem ad lites, qui annum 17. implevit. *l. 3. D. de postul.* quanquam *DD. comm.* hunc §. accipiant de procuratore ad negotia, ut probavi *disp. nost. ad h. t.* Jure Canonico procurator ad lites

D 3 ma

major 25. ann. esse debet. *cap. 5. §. ul. ext. de procurat.* Moribus Belgii in plerisque locis receptum est, ut hæc res committatur examini Commissariorum (ut loquuntur) quibus in mandatis datum est, futurum procuratorem examinent. Ratio est, quod scientia alicujus artis nec potest, nec debet certis annis astricta esse. Quidam enim citius, quidam tardius discunt. Interim non parum ad Majestatem Curiae vel Tribunalis facit, si procuratores provectioris ætatis & experientiæ præferantur illis, qui junioris sunt. Vide *nostra ad tit. 10. Lib. 4. Inst.*

§. 6. *Semel autem causa adprobata, siue vera sit, siue falsa, non retractetur.*

Hujus §. confirmationem petere licet ex *l. 9. §. D. de manumiss. vind.* Ratio ejus consistit in favore libertatis *l. si dolo 24. D. de dol. mal. l. uxor. 21. in fin. de manum. testam. & tot. tit. C. si adv. liber.* Aliàs enim sententia ex falsa causa lata regulariter retractari solet. *l. Divus 33. & tot. tit. C. si ex fals. instrum.* Usum vide in *nostr. ad §. 5. Inst. de heredi. qual. & diff.*

§. 7. *Cum ergo certus modus manumittendi minoribus viginti annis dominis per legem Aeliam Sentiam constitutus esset: eveniebat, ut qui quatuordecim annos expleverat, licet testamentum facere, & in eo sibi heredem instituere, legataque relinquere posset: tamen si adhuc minor esset viginti annis, libertatem servo dare non posset. Quod non erat ferendum: nam cui totorum suorum bonorum in testamento dispositio data erat: quare non similiter ei, quemadmodum alias res, ita de servi sui*

suis in ultima voluntate disponere, quemadmodum voluerit, permittimus, ut & libertatem eis possit præstare? Sed quum libertas inæstimabilis res sit, & propter hoc ante xx. ætatis annum antiquitas libertatem servo dare prohibebat: ideo nos mediam quodammodo viam eligentes, non aliter minori viginti annis libertatem in testamento dare servo suo concedimus, nisi decimumseptimum annum impleverit, & decimumoctavum attigerit. Quum enim antiquitas huiusmodi ætati, & pro aliis postulare concesserit, cur non etiam sui iudicii stabilitas ita eos adjuvare credatur, ut ad libertatem dandam servis possint pervenire?

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. In casu dubio recte eligi
mediam viam, sed male hic,
ideoque rectius Justinianum
suam sententiam mutasse.
2. Male Imp. hic argutari ab | ætate postulandi, & scientiæ
certos annos præscribere.
3. Jus novissim. in d. Nov.
119. accommodari posse ad-
scriptitiis. |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

REcte Imperator Justinianus correxit *L. Æl. Sent.* 1. propter rationes hic allegatas, quæ etiam adjuvantur *l. 1. C. de SS. Eccles.* & *l. in re mand. 21. C. mand.* sed male in casu minus dubio, mediam viam elegit. Quare & hanc sententiam ita mutavit, ut dominus 14. annor. æque de servis, quàm de cæteris rebus testari possit. *Nov. 119. c. 2.* Ratio fortior veteri *l. Æl. Sent.* (de qua tamen varie *DD.*) dicta est in *h. §. & d. l. 1. §. 21.* Porro Imperator non tantum minus prudenter argumentatus est ab ætate postulandi, sed etiam nimis incogitanter ipsam ætatem postulandi 18. ann. definitam adprobavit, quia (ut dixi *ad. §. 5. h. t.*) non oportet Deo leges præscribere, aut scientiam alicujus artis alligare certis annis.

annis. Vide *disp. nost. ad h. t.* Jus novissimum Justiniani in *d. Nov. 119.* posse accommodari adscriptitiis, extra aleam controversiæ est. Quinimo apud ipsos Turcas dominum interdum servos suos in testamento manumittere posse, testis est *Balduin ad h. §.* Quando judici liceat mediam viam ingredi, latius vide in *nostr. not. ad §. 25. Inst. de rer. divis.*

DE LEGE FUSIA CANINIA
TOLLENDA.

TITULUS VII.

Lege Fusia Caninia certus modus constitutus erat in servis testamento manumittendis: quam, quasi libertates impediens, & quodammodo invidiam, tollendam esse censuimus: quum satis fuerat inhumanum: vivos quidem licentiam habere totam suam familiam libertate donare, nisi alia causa impediatur libertatem: morientibus autem hujusmodi licentiam adimere.

SUMMARIUM.

Recte Imp. hic arguere ab actu inter vivos ad ultimam voluntatem, ideoque hunc juris articulum servari in adscriptitiis.

HÆc lex varie significatur, ut videre est apud *Giphani. Hotom. Balduin. ad h. t.* Ipsum modum seu certum numerum in servis testamento manumittendis præscriptum vide apud *Ulpian. d. tit. 2. §. 19. Gay. lib. 2. tit. 2. pr. Paul. 4. sent. 14. Flav. Vopisc. in vita Tacit.* Rationem tradit *Sueton. in Aug. c. 40.* Sed quæ ratio, cur tamen licuerit omnes servos inter
vi-

vivos manumittere? Hanc varie reddunt *Borch.Vinn. Bacchov. ad h. t.* Verum illa super habita, recte Imperatorem hic arguisse ab actu inter vivos ad ultimam voluntatem, probant *DD. vulgo.* Quin regulariter ita procedere licitum esse, docet *Everhard. à Middlelb. in Topic. in loc. à contract. ad ult. vol. Joh. Fab. Myns. Bacchov. ad h. §.* Moribus Gallorum hunc §. servari, testatur *Baro ad h. t. part. poster.* Moribus Belgii in adscriptitiis, certo evincunt superiora nostra ad *titt. de serv.*

DE HIS, QUI SUI, VEL ALIENI JURIS SUNT.

TITULUS VIII.

Sequitur de jure personarum alia divisio. Nam quædam personæ sui juris sunt, quædam alieno juri subjectæ. Rursus earum, quæ alieno juri subjectæ sunt, aliæ sunt in potestate parentum, aliæ in potestate dominorum. Videamus itaque de his, quæ alieno juri subjectæ sunt, nam si cognoverimus, quæ istæ personæ sunt, simul intelligemus quæ sui juris sunt. ac prius inspiciamus de his, quæ in potestate dominorum sunt.

HAnc personarum divisionem, ut & *tot. tit.* descripsit Tribonianus ex *l. 1. §. 2. D. h. t.* Ratio verò methodi hic tradita confirmatur. arg. *l. qui accus. 8. D. de accusat. Arist. 1. top. 14 §. 2. c. 2. Tull. 2. de orat. §. DD. ad h. pr.* Sed cur primo de his qui in potestate dominorum sunt? quia illa pars divisionis juris gentium est, eoque ab ea incipendum

dum. arg. l. 1. D. de adq. rer. dom. Usus hujus pr.
indicavi in tit. 3. hujus Lib. 1.

§. 1. In potestate itaque dominorum sunt servi. quæ quidem potestas, juris gentium est. nam apud omnes peræque gentes animadvertere possumus, dominis in servos vitæ necisque potestatem fuisse. Et quodcunque per servum acquiritur, id domino adquiri.

S U M M A R I U M.

Primam partem potestatis | esse, alteram injustam.
dominorum in servos justam |

HUjus §. fons est in l. 1. §. 1. D. h. t. cujus illa pars de potestate dominica, quæ servus adquisivit domino, recte ex jure gentium deducitur. Exod. 21. Deut. 15. Ephes. 6. Coloss. 4. Vide etiam nostra ad §. 3. Inst. per quas pers. cuique. Altera vero pars quæ in potestate vitæ ac necis consistit, potius contra jus gentium, id est, contra rationem naturalem est. Bachov. ad h. §. cui adde nostra in §. 3. Inst. de jure pers. Imò apud multos populos aliter servatum, legimus apud Justin. lib. 4. Tacit. de morib. German. Athen. lib. 6. Bodin. 1. de Rep. 5. Laudanda itaque est constitutio Antonini in §. seq. ut & Constantini in l. un. C. de emendat. serv. ubi modica tantum castigatio dominis conceditur. Quæ constitutiones etiam Legi Divinæ consentaneæ sunt. Exod. 21. Deut. 15. Ephes. 6. Plura huc pertinentia vide apud Zepper. de ll. Mosaic. lib. 1. c. 11 & lib. 4. c. 14. Grot. lib. 3. de jure bell. c. 14. Selden. lib. 6. c. 7. 8. & ult.

§. 2.

§. 2. Sed hoc tempore nullis hominibus, qui sub imperio nostro sunt, licet sine causa legibus cognita, in servos suos (supra modum) sævire. Nam ex constitutione divi Antonini, qui sine causa servum suum occiderit, non minus puniri jubetur, quam si alienum servum occiderit. Sed & major asperitas dominorum, ejusdem principis constitutione coërcetur: nam (Antoninus) consultus à quibusdam præsidibus provinciarum de his servis, qui ad adem sacram, vel ad statuam principum confugiunt, præcepit, ut si intolerabilis videatur sævitia dominorum, cogantur servos suos bonis conditionibus vendere, ut pretium dominis daretur. & recte. expedit enim Reipublicæ, ne sua re quis male utatur. Cujus rescripti ad Ælium Martianum emissi verba sunt hæc: Dominorum quidem potestatem in servos suos illibatam esse oportet, nec cuiquam hominum jus suum detrahi: sed dominorum interest, ne auxilium contra sævitiam, vel famem, vel intolerabilem injuriam denegetur iis, qui juxta deprecantur. Ideoque cognosce de querelis eorum, qui ex familia Iulii Sapini ad statuam confugerunt; & si vel durius habitos, quam æquum est, vel infami injuria adfectos esse cognoveris, venire jube, ita ut in potestatem domini non revertantur. Quod si meæ constitutioni fraudem fecerit, sciat me hoc admissum severius executurum.

SUMMA-

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------|-----------------------------|
| 1. An & quænam Asyla li- | dominio rerum suarum priva- |
| cita sint? | |
| 2. An & quando domini | ri possint. |

Hic locus desumptus est ex *d. l. 1. §. ult. & l. seq. D. h. t.* & illustratur ac confirmatur *Deut. c. 23. v. 15. & seqq.* An Jure Divino dominus ex causa servum occidere possit, significavi in *§. 1. h. t. & §. 1. 4. Inst. de publ. judic.* Asyla autem cum apud Ethnicos, tum apud Judæos & Christianos diu in usu fuisse, liquet ex *c. 21. Exod. Num. 35. Jos. 20. c. inter ea. c. fin. de immunit. Eccles. tot. tit. C. de his qui ad Eccles. Remig. de immunit. Eccles. Zepper. de ll. Mos. lib. 11. c. 7. Zyp. tit. de SS. Eccles. Plaut. Mostell. act. 5. scen. 1. Senec. 1. de clem. Tacit. 4. Annal. Liv. 3. decad. 2. Virg. 2. Æneid. Sed illa Asyla non lædentibus sed læsis, non malitia, sed casu lapsis patrocinaabantur. *d. c. 21. 35. & Nov. 17. c. 7. Zepper. d. loc. cui adde Grot. de jure bell. & pac. lib. 2. c. 21.**

2. *Briſſon. 4. antiq. 11. Selden. d. tract. lib. 4. c. 2.* Ipsorum vero dominorum commodo dicta asyla indulta fuisse, probat illud tritum, quod læsa patientia sæpe furor fiat, cujus insigne exemplum est apud *Flor. lib. 3. c. 19.* Unde etiam *DD.* concludunt, quod Vasallus qui in subditos sævit, feudum amittat. Vide *Zaf. in tractat feud. n. 10. part. de omiff. feud. Matth. de afflict. in c. licet. n. 15. si de feud. def. controu.* Apud Belgas quoque propter utilitatem publicam dominos interdum cogi, ut res suas vendant, sed juxta *l. 13. §. 1. D. comm. prædior,* refert *Zyp. in Not. jur. Belg. tit. de vizis publ. Gail. 2. obs. 56.* An Asyla apud Christianos sint licita, collige ex dictis hic, & *disp. nest. ad h. t.* Quid juris hodie dominus habeat

habeat in adscriptitios seu proprios homines, vide omnino apud Schultz. *ad h. t.*

DE PATRIA POTESTATE.

TITULUS IX.

In potestate nostra sunt liberi nostri quos ex iustis nuptiis procreavimus.

HOc principium descriptum ex *l. 3. D. de his qui sui. confirmatur Exod. 22. Num. 30. Deut. 21. 1. Corinth. 7. c. aliter. caus. 30. q. 5. c. honorantur. 32. q. 5.* Imo apud omnes bonos in confessio est, liberos esse in potestate parentum, sed quali & quanta, non omnium eadem sententia est, ut videre licet in *§. 2. h. t.* An liberi ex injustis nuptiis procreati sint in potestate, vide in *§. pen. tit. seq.*

§. 1. Nuptia autem, sive matrimonium est viri & mulieris conjunctio, individuum vitæ consuetudinem continens.

SUMMARIUM.

Antiqua & nova nuptiarum ! definitio & explicatio.

HÆc autem definitio nuptiarum coincidit cum illa, quæ extat in *l. 1. D. de rit. nupt.* nec refragantur verba finalia *d. l. 1.* quia contineri possunt sub individua vitæ consuetudine; aut saltem detrahi, salva definitione, & habita ratione temporis quo vixit Justinianus, quo dicta jura divina vel sacra paganorum in usu non fuerunt. Comprobatur & illustratur. *Genes. 1. Matth. 19. 1. Corinth. 7. Tertull. in apologet. caus. 27. q. 2. pr. 29. q. 1. pr. Clement. lib.*

lib. 2 Dionys. lib. 11. § DD. ad h. §. Aliam tamen definitionem nuptiarum ab *Aliis* traditam refert & probat *Baldum. ad h. §.* quæ mihi etiam dictis sacris Literis convenientior videtur. *Matrimonium*, inquiunt, *est unius maris uniusque fœminæ qui legitime jungi possunt, conjunctio indissolubilis, instituta à Deo propter generationem & ad vitandas vagas libidines.* Propter quas tamen causas divortium facere liceat, vide in *disp. nost. ad h. §.* An & quando Moribus Belgii inter maritum & uxorem sit communio bonorum, vide *ibid.* Pœnam polygamix ex *Const. Carol. V.* vide apud *Schultz. ad h. t.* Vide omnino *Tholosan. Syntagm. lib. 9. c. 2. § 5.*

§. 2. Ius autem potestatis, quod in liberos habemus, proprium est civium Romanorum, nulli enim alii sunt homines, qui talem in liberos habent potestatem, qualem nos habemus.

S U M M A R I U M.

Patriæ potestatis origo & effecta vetera & nova Sacris Literis | & Moribus Belgii conventientia.

Hic textus confirmatur & illustratur ex *d. l. 3. § 4. D. de his qui sui vel alien.* Qualis & quanta fuerit olim hæc patria potestas, vide apud *Bodin. de Rep. lib. 1. c. 4. Grot. de jur. bell. lib. 2. c. 5. Borcholt. ad pr. h. t. Schneid. & Hot. ad h. §.* ubi etiam omnia effecta per universum jus nostrum sparsa in unum locum collegerunt. Jure novo patria potestas in modica coercionem constitit. *l. 3. C. de pat. potest. l. un. C. de emend. propinq.* Quod Juri Divino conveniens est. *d. c. 21. Deut. Ephes. 6. Col. 3. Hebr. 12.* Moribusq; Belgii, quia Belgæ simplex jus gentium sequuntur. Itaque singularia patriæ potestatis effecta, aut alia propria populi Roma-

Romani, apud Nos nec servantur, nec servari debent, ob rationes cum hic tum alibi, præsertim ad ad tit. 11. Lib. 1. & tit. 9. Lib. 2. Inst. Adde Gudelin. de iure noviss. lib. 1. c. 13. Grot. 1. d. Introd. part. 6. Finn. ad h. §. Zyp. in Notit. iur. Belg. tit. de sponsal.

§. 3. Qui igitur ex te & uxore tua nascitur, in tua potestate est. Item qui ex filio tuo & uxore ejus nascitur, id est, nepos tuus & neptis, æque in tua sunt potestate, & pronepos, & proneptis, & deinceps ceteri. Qui autem ex filia tua nascuntur, in potestate tua non sunt, sed in patris eorum.

S U M M A R I U M.

Moribus Belgii nepotem | non esse in potestate avi.

HÆc comprobantur & limitantur ex d. l. 4. in fin. & l. 6. D. de his qui sui vel alien. & l. famil. 196. §. 1. D. de V. S. Moribus Belgii nepotes in potestate avi non sunt, sed tantum in potestate patris. Gudelin. d. lib. 1. c. 13. Christin. vol. 4. decis. 185. n. 7. Grot. d. Introd. lib. 1. part. 6. Ratio in promptu est, quia cum filius contractis nuptiis fiat quasi dominus, princeps & caput tum uxoris tum familiæ Ephes. 5. in potestate patris sui amplius remanere nequit. 1. Corinth. 7. & 14. Exod. 22. Num. 30. Deut. 7. Jud. c. ult. Pet. Greg. lib. 1. Syntag. c. 10. & Tulden. ad tit. 12. Inst. h. lib. 1. c. 2. Quin tamen nepotes debeant reverentiam avo & proavo, extra dubium est; sed duntaxat ab avo non possunt castigari, nec ejus consensus in illorum negotiis contrahendis vivo patre requiritur. Vide Tholosan. syntagm. lib. 11. c. 5. & Lamb. Goris Adversar. tract. 4. §. 8. ubi ex Plin. panegy. ad Trajan. sententiam nostram confirmat.

D E

D E N U P T I I S.

T I T U L U S X.

Iustas autem nuptias inter se cives Romani contrahunt, qui secundum praecepta legum coeunt. masculi quidem puberes, femina autem viri potentes, siue patresfamiliarum sint, siue filii familiarum: dum tamen, si filii familiarum sint, consensum habeant parentum, quorum in potestate sunt. Nam hoc fieri debere, & civilis & naturalis ratio suadet: in tantum, ut iussus parentis precedere debeat. Vnde quaesitum est, an furiosi filia nubere, an furiosi filius uxorem ducere possit? cumque super filio variabatur, nostra processit decisio, qua permissum est ad exemplum filiae furiosi, filium quoque (furiosi) posse & sine patris interventu matrimonium sibi copulare, secundum datum ex nostra constitutione modum.

S U M M A R I A.

1. Jure Romano tria requisita fuisse, ut iustae nuptiae contraherentur.
2. Duo illorum hodie abro-

gata esse.

3. Qui & quomodo consensus parentum in nuptiis liberorum requiratur.

1. **T**Ria haec requisita quae Imp. hic in contrahendis nuptiis requirit, requisivit & olim Ulpian. in *fragm. tit. 6. de his qui in potest.* cui adde *l. 3. C. de incest. nup. l. 4. de rit. nupt. l. 2. & 18. D. eod.* quibus // dicta requisita comprobantur. Primum requisitum (quod requirit, ut contrahentes sint Cives Romani) olim quoque apud Judaeos ex expreso mandato Dei observatum fuit, ne Judaei peregrinorum

in forte consortio aut Moribus inquinarentur.
Deut. 7. Vide omnino *Zepper. de ll. Mosaic. lib. 4.*
18. Balduin. ad h. pr. Aristot. 5. Pol. c. 7. Cæte-
 rum hodie inter Christianos nullum discrimen Re-
 gionum servatur, ut & olim inter Judæos, sed una tri-
 bus cum alia conjungi potuit. *Bald. d. loc. & Zepper.*
 Sed quid de Christianis, qui religionis disparis sunt?
de Zepper. d. c. 18. Balduin. d. loc. Secundum re-
 quisitum quod attinet, quodque pubertatem requi-
 rit 14. annis circumscriptam in maribus, 12. in foe-
 minis. *d. l. 4. de rit. nupt. & pr. Inst. quib. mod. tut.*
7. illud probat Macrobi. lib. 7. Saturnal. & lib. 1. in
mn. Scipion. c. 6. Plutarch. in Num. Bodin. lib. 4.
de Rep. c. 2. pag. 647. ubi & rationem addunt, cur
 femina citius pubescat quam masculus: item cur
 masculus 14, femina anno 12. nuptias contrahere
 possit. Antiquitus veteres Romanos pubertatem ju-
 dicasse ex inspectione pubis, id est, pudendæ, conji-
 tur ex *l. fin. C. quand. tut. vel cur. esse desin. & d.*
1. tit. 22. & ibi DD. plerique, & nos latius. quod
 probat *Plato lib. 11. de legib.* Sed & idem *Plat.*
b. 4. & 6. de legib. masculis 30. annos præscribit,
Aristot. maribus 37. puellis 18. lib. 7. polit. c. 16.
 Alii alios. *Stob. serm. 69 Cæl. Rhodigin. lib. 15. lect.*
antiq. c. 20. Jure Canonico pubertas certis annis ad-
 stricta non est, sed ex externo corporis habitu dis-
 iungatur. *c. puberes. ext. de desponsat. impub.* Quod
 mores recte sequuntur, quoniam quidam natura ci-
 tius, quidam tardius pubescunt. Licet itaque leges
 fieri soleant de casibus frequenter ita evenientibus.
3. 4. 5. & 6. D. de ll. & SCtis. tamen hic adversa-
 tur rei natura, & ratio fortior; ne scilicet juvenus
 licito legitimo remedio destituta turpius polluat,
 & in libidines ruat nefarias. Totum ergo hoc ne-
 gotium propter sui naturam relinquendum arbitrio
 E judi-

judicis est, quod etiam tutius dicit *Schultz. adh. lit. c. Menoch. lib. 2. arbitr. jud. quæst. cas. 68. Hanon. disp. 6. Pand. thes. 15.* Tertium requisitum d consensu parentum comprobatur ex *l. sponsal. 11 de sponsal. d. l. 2. & l. nupt. 18. D. de rit. nupt. nec fil. 12. l. in conjunct. 20. C. de nupt. Nov. 18. & 22 Plutarch. in Caton. Xenoph. lib. 8. Euripid. in Andri Plaut. in Stich.* An & quomodo consensus parentum requiratur in jure Canonico, variant Interpretes ut videre est apud *Harpr. Vultej. Borcholt. Ant Matth. hic.* Jure Divino consensum parentum (maxime patris) requiri, docetur *Genes. 24. Deut. 7. Exod. 22. Num. 30. 1. Corinth. 7.* ex quibus textibus etiam haud obscure patet, quod filia strictius in potestate patris fuerit, quam filius; imo quod stupratam pater potuerit denegare stupratori. *d. c. 22. Exod. 3. vers. 16. & 17.* Cæterum matrimonium sine consensu parentum contractum nullum fuisse, præsertim si pater ratum habuit; vel liberos ex tali connubio natos spurios fuisse, nusquam in sacris Paginis legimus. Quinimo contrarium innuunt *c. 27. 29. 30. & 36. Genes.* Vide *Grot. d. l. 2. c. 5. n. 10.* Moribus Belgii, quibus filiisfam. intelliguntur emancipati, primo requirendus est consensus parentum juxta *c. 20. Exod. v. 12.* sed si contradicant absque ratione, Ecclesia vel magistratus nihilominus nuptias permittere potest. Recte profecto, quia Magistratus non frustra gerit gladium. *Rom. 13.* Si itaque pater iniquus est in filium, præsertim in causa matrimonii (quod liberum & fovendum est) auctoritate Magistratus omnino admonendus & coercendus est. Quò facit *l. capit. 19. & l. filius 25. D. de rit. nupt.* An interdum etiam post sponsalia vel post nuptias absque consensu parentum contractas Magistratus persuadere & permittere possit, vide in *disp. nost.*

nost. ad h. tit. Adde quoque nostra in §. pen. h. t. Quod porrò hic traditur de patre furioso, confirmatur ex l. tum dement. 28. C. de Episcop. aud. & si furios. 25. C. h. t. De sponsalibus & ritibus nuptiarum, vide omnino Zepper. lib. 4. c. 20. & 21. de l. Mosaic. Schultz. ad h. t. lit. a.

§. 1. Ergo non omnes nobis uxores ducere licet. nam à quarundam nuptiis abstinendum est. inter eas enim personas, quæ parentum liberorumve locum inter se obtinent, contrahi nuptia non possunt: veluti inter patrem & filiam, vel avum & neptem. vel matrem & filiam, vel aviam & nepotem, & usque in infinitum. Et si tales personæ inter se coierint: nefarias atque incestas nuptias contraxisse dicuntur. Et hæc adeo vera sunt, ut quamvis per adoptionem parentum liberorumve loco substitui esse cæperint, non possint inter se matrimonioungi: in tantum ut etiam dissoluta adoptione, idem juris maneant. Itaque eam, quæ tibi per adoptionem filia vel neptis esse cæperit, non poteris uxorem ducere, quamvis eam emancipaveris.

S U M M A R I A.

- | | |
|----------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------|
| 1. Incestas nuptias contrahi inter ascendentes & descendentes. | 2. An hodie quis filiam adoptivam in uxorem ducere queat? |
|----------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------|

Nuptias vel potius coitus inter patrem & filiam, ceterosque ascendentes & descendentes nefarios, incestos atque ipsa natura prohibitos esse, testantur non solum sacræ literæ 1. Corinth. 5. Sed etiam, præter Jctos in l. ult. D. de rit. nupt. & l. 38. §. 2 D. de adulter. Historiæ profanæ. Homer. 11. odyss. Senec.

Hyppol. Thebaid. act. 1. Thyest. in Agamemn. act. 1. Xenoph. lib. 3. Διομνημηνος μυστ. Plin. 7. c. 42. Ælian. 4. & histor. animal. Aristot. lib. 9. animal. c. 47. Ovid. lib. 10. Metamorph. & D.D. ad h. §. ubi ajunt, ne quidem Adamum, si resurgeret, posse ex jam natis absque incestu uxorem ducere. Vide etiam Grot. de jur. be. lib. 2. cap. 5. n. 12.

Quod Jure Romano pater filiam vel neptem adoptivam, licet emancipatam, in uxorem ducere non potuerit, demonstratur quoque ex *l. quin etiam 55. D. de rit. nupt.* Sed quod Moribus Belgii (quibus simplex jus gentium sequimur) ducere possit, inde concludendum videtur, quod nec vinculum sanguinis, nec affinitatis impediatur, & scrupulosa hic videatur honestas Romanorum; atque adeo vulgo habeatur pro alumna. Vide tamen nostra *ad tit. seq. & §. pen. h. t.*

§. 2. Inter eas quoque personas quæ ex transverso gradu cognationis junguntur, est quædam similis observatio, sed non tanta. Sane enim inter fratrem sororemque nuptiæ prohibita sunt, sive ab eodem patre eademque matre nati fuerint, sive ex altero eorum. Sed si qua per adoptionem soror tibi esse cœperit: quandiu quidem constat adoptio, sane inter te & eam nuptia consistere non possunt: cum vero per emancipationem adoptio sit dissoluta, poteris eam uxorem ducere. Sed & si tu emancipatus fueris, nihil est impedimento nuptiis. Et ideo constat, si quis generum adoptare velit, debere eum antea filiam suam emancipare: & si quis velit nurum adoptare, debere eum antea filium suum emancipare.

SUMMA-

S U M M A R I A.

1. Quæ & qualis ratio vetes?
 2. Quæ pœna in secus facientes?

Quod non tanta ratio prohibendi nuptias in linea transversa fit, quanta est in linea directa, ipsa confirmat natura, quæ non ita abhorret à congressu collateralium, uti à congressu descendentium. Porro patris sororisque nuptias prohibitas, ac pœnâ dignas esse, inferunt quoque *l. 8. l. 54. l. ult. D. de rit. nupt. § l. 7. nemin. C. de nupt. Plat. 8. de leg. sibi tamen contrarius in lib. 3. de Repub. Plutarch. in problemat. Cic. lib. de divin. Alexand. ab Alexand. i. genial. dier. 24. ubi notat, apud Græcos, multosque Alios populos vetis fuisse. Sed easdem nuptias apud multas quoque gentes in usu fuisse, docent *Tiraquell. in lib. de legib. connub. Giphani. Harpr. & Balduin. ad h. §. Selden. de jure nat. & gent. lib. 5. c. 11.* Sane sub initium mundi fratrem cum propria sorore matrimonium contraxisse, liquido ex Bibliis constat. Cæterum easdem nuptias postea sub gravissima pœna interdictas fuisse, docet *c. 18. Levit. v. 9. & 11. & c. 20. v. 7. Deut. 27. v. 22.* An autem illa pœna & prohibitio specialem habuerit rationem apud Judæos, ad nodum controversum puto. Vide *disp. nost. ad h. t.* Posterior pars hujus §. desumpta est ex *l. per adoptionem. 17. de rit. nupt.* Moribus inter fratrem & sororem adoptivam matrimonium consistere posse, sequitur ex iis, quæ diximus *ad §. 1. h. t.* Verum cum germana, vel consanguineâ, vel uterina prohibetur, & graviter punitur. Sed pœnane capitali? Nusquam, quod sciam, sed varia in variis locis. *Schultz. ad h. tit. liz. g.**

§. 3. Fratris vero, vel sororis filiam, uxorem

E 3

duce-

ducere non licet: sed nec neptem fratris vel sororis
quis ducere potest, quamvis quarto gradu sint. Cu-
jus enim filiam uxorem ducere non licet, neque ejus
neptem permittitur. Ejus vero mulieris, quam pa-
ter tuus adoptavit filiam non videris impediri ux-
orem ducere: quia neque naturali, neque civil
jure tibi conjungitur.

S U M M A R I A.

1. Varie constitutum fuit
se circa fratris vel sororis fi-
liam neptemque.

2. Quæ ratio propria cur in-
ter dictas personas nuptiæ ve-
titæ sint?

1. Jure veteri poterat quis cum fratris, non vero sororis filia vel nepte matrimonium inire. *Ulpian. tit. 6. §. 5. l. soror. 39. D. h. t. l. 11. §. 1. & l. 38. §. 1. D. ad l. Jul. de adulter. Cujac. lib. 16. obs. 37.* Rex Servius filias duas avunculis Lucio & Arunti in matrimonium collocavit, teste *Dionys. lib. 4.* Sed postea incestum judicatum est, ut constat ex *Catull. in Asylen. & Tacit. lib. 12. annal.* Claudius Imp. fratres sui Germanici filiam Agrippinam in uxorem duxit, extorto Scto, ut aliis idem liceret. *Tacit. d. loc. & Sueton. in Claud.* Sed paulo post dictum Sctum abrogatum est, teste *Dion. in Nerv.* quod tamen rursus in usu esse coepit, attestantibus *Capitolin. & dd. Jctis dd. loc.* Imperator Diocletianus constituit, ut matrimonium non tantum cum fratris & sororis filia, sed etiam nepte prohibitum intelligatur. *d. l. nemini 17. C. h. t.* Sed iterum permisit Basiliscus, quod correxit Anastasius. *l. ult. C. de incest. nupt.* Hunc sequutus est Imperator noster hic, & Imperatorem nostrum deinde sequuti sunt Imperatores reliqui fere omnes, ut videre est in *Basilic. 28. Harmenop. lib. 4. junct.*

unct. Zonar. tom. 3. annal. Apud veteres Græcos
 ræfatas nuptias permissas fuisse, indicat *Homer.*
dyss. 7. *Dionys.* in *vita Lys.* *Tacit.* d. lib. 12. *Tira-*
uell. de *ll. connub.* Cæterum apud Hebræos veti-
 as fuisse, probabile est propter similes prohibitas
Levit. 18. & *Deut.* 27. Jure Canonico & Moribus
 Belgii dictas nuptias vetari certum est; quâ pœna
 puniantur jure Saxonico, vide apud *Schultz.* ad. h. t.
 tit. g. Ratio vero quam *Tribonianus* hic assignat, 2.
 minus adæquata est, quia non nisi in linea collateralis
 næquali locum habet. Propria est, quia dicti colla-
 terales sibi invicem loco parentum liberorumque
 sunt. *l. nupt.* 53. *D. h. t.* Vide omnino *Zepper.* de *ll.*
Mosaic. lib. 4. c. 19. ubi etiam docet à paritate ratio-
 nis procedi oportere ad similes casus in *d. c.* 18. *Le-*
vit. expressos. Quod hic dicitur de filia sororis ad-
 optivæ, Confirmatur ex *l. si qua* 12. §. 4. *D. de rit.*
nupt. Usus collige ex *tit. seq.*

§. 4. Duorum autem fratrum vel sororum
 liberi, vel fratris & sororis, conjungi possunt.

S U M M A R I A.

- | | |
|----------------------------------------|-----------------------------------------------------------|
| 1. Varius usus circa conso-
brinos. | 2. Quid jure Divino & Mo-
ribus Belgii hic cautum sit. |
|----------------------------------------|-----------------------------------------------------------|

HÆc confirmantur *l. 3. D. h. t. l. Luc. Tit.* 38. §.
 7. *D. ad SCt. Trebell. l. qui ex fratrib.* 24. *D.*
de condit. instit. l. 19. in celebrand. C. h. t. Antiqui- 1.
 tus matrimonia consobrinorum incognita fuisse,
 scribit *Tacit.* d. lib. 12. *Plutarchus* refert, Brutum
 primo duxisse uxorem consobrinam suam Porciam:
Cic. pro Cluent. Cluentiam nupsisse Melino conso-
 brino suo; atque ita deinceps diu observatum fuisse,
 usque scilicet ad tempora Theodosii Majoris, testis est
Aurel. Victor & Paul. Monach. in Theodos. & Ambros.
 lib.

lib. 8. epist. 66. l. un. C. Theodos. si nupt. ex rescript. pet. Constitutionem autem Theodosii apud Gothos receptam fuisse, testatur *Cassiodor. lib. 7. variar.* Unde mirum videri non debet, quod hic §. negative legatur apud *Cajum in fragm. lib. 1. tit. 4. §. 6. Theop. ad h. §. Constantin. Harmenop. lib. 6. epit. tit. 4.* Sed rursus *Arcad. §. Honor.* dictum Patris rescriptum (quamquam primo confirmaverant. *l. manente. C. Theod. de incest. nupt.*) abrogasse, ac jus verus in pristinum statum restituisse, diximus supra per *d. l. 19. C. de nupt.* Hos imitatus est Justinianus in *h. §. n.* Sed postea denuo Constitutio Theodosii in usum revocata est in Oriente ab Imp. Leone in *Basil. teste Harmenop. 4. tit. 6. §. lib. 6. tit. 4. §. 6.* in Occidente à Pontifice Gregor. Atque hoc jus omnes tam in Oriente quam Occidente ad hæc usque secula usurpasse, asserit *Giphan. ad h. §.* Cæterum apud Judæos nuptias Consobrinorum licitas fuisse, ob id verisimile est, quod nusquam prohibitæ sint; imo inquit *Balduinus hic*, lex Mosaica aperte probavit, dum sæpius in eæ tales nuptias contractas legimus. *Genes. c. 29. junct. c. 24. v. 29. Num. c. 36. v. 11.* Adde *Augustin. lib. de Civit. Dei. 15. c. 16. Zepper. de ll. Mosaic. lib. 4. c. 19. Carpzov. decis. illustr. Saxon. 15.* Atque hanc sententiam Mores in plerisque locis Belgii sequuntur.

§. 5. *Item amitam, licet adoptivam, ducere uxorem non licet, item nec materteram: quia parentum loco habentur. Qua ratione verum est, magnam quoque amitam, & materteram magnam prohiberi uxorem ducere,*

Hic §. desumptus est ex *l. per adoption. 17. §. ult. D. de rit. nupt.* Jurique Divino (quo paria etiam pro expressis habentur) conveniens videtur. *arg.*

v. 12.

12. & 13. d. c. 18. *Levit.* De adoptivis amitis vel
 materteris vix sumus solliciti, propter rationes alle-
 atas supra in §. 1. & 2. h. t.

§. 6. *Adfinitatis quoque veneratione, à qua-
 undam nuptiis abstinere necesse est: ut ecce pri-
 vignum aut nurum uxorem ducere non licet: quia
 traque filia loco sunt. Quod ita scilicet accipi-
 ebet, si fuit nurus aut privigna tua: Nam si ad-
 uc nurus tua est, id est, si adhuc nupta est filio
 tuo, alia ratione uxorem eam ducere non poteris,
 quia eadem duobus nupta esse non potest. Item si
 adhuc privigna tua est, id est, si mater ejus tibi
 nupta est, ideo eam uxorem ducere non poteris, quia
 duas uxores eodem tempore habere non licet.*

§. 7. *Socrum quoque & novercam prohibi-
 tum est uxorem ducere, quia matris loco sunt.
 Quod & ipsum dissoluta demum adfinitate pro-
 edit. alioquin si adhuc noverca est, id est, si ad-
 uc patri tuo nupta est: communi jure impeditur
 tibi nubere, quia eadem duobus nupta esse non po-
 test. Item si adhuc socrus est, id est, si adhuc fi-
 lia ejus tibi nupta est: ideo impediuntur tibi nu-
 ptia, quia duas uxores habere non potes.*

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------|---------------------|
| 1. Quid jure Divino, Ca- | tatis & quam varie. |
| non. Rom. & Morib. intro- | |
| ductum sit circa gradus affini- | 2. Pœna bigamię. |

HI duo §§. confirmantur & illustrantur ex *l. si qua*
 12. §. 1. & seq. *l. 14. l. 15. D. h. t. & d. l. 17.*
 E § C. cod.

C. eod. l. 5. pen. § ult. C. de incest. nupt. Jure Canonico prohibitio affinitatis tam late quàm cognationis extensa est. *c. non debet. ext. de consang. & aff.*
 4. *caus. 35. q. 3. c. quædam lex.* Quod jus tam in Oriente quàm Occidente servari, testis est *Giphan. hic* cui adde *Schneid. Balduin. Vinn. ad dd. §§.* Jure Divino in linea recta affinitatis eadem est prohibitio quæ jure Romano. *Levit. 18. v. 8. 13. § 17. 1. Corinth. 5.* Idem dicendum de transversa affinitatis præterquam quod jure Divino cum uxore patruï vel avunculi, sorore soceri, filia leviri gloriæve matrimonium illicitum sit. *Levit. d. c. 18. v. 6. 14. § 16.* sed jure civili licitum videtur, quia nusquam prohibitum apparet. Adjuvat hanc opinionem *M. Tull. lib. 1. de divin. Val. Max. 1. c. 5. Plutarch. de Marc. Crasso,* ubi scribit, veteres Romanos frequenter filias ex sorore uxoris in matrimonio habuisse; Item fratrem fratris viduam uxorem duxisse, nisi extarent liberi. *Bacchov. & Vinn. hic.* Cæterum hoc jure Romano novo ex *l. 8. licet. C. de incest. nupt.* & jure Divino vetitum, constat ex *d. c. 18. Levit. v. 16. Marc. c. 6. v. 18.* Vide omnino *Zepper. de ll. Mojaic. lib. 4. c. 19. Grot. d. lib. 2 c. 5. Balduin. hic. Schultz. ibid. lit. e. & f.* Porro ut una non potest esse nupta duobus, sic nec unus duabus copulatus esse debet. *l. 1. D. h. t. l. 3. C. de incest. nupt. junct. l. 1. in fin. D. his qui not. infam.* Quinimo ex Constit. Carol. V. ultimo supplicio afficiuntur. *Peintlich Halsgerecht. ord. c. 21.* Quid ex jure divino circa bigamiam tenendum sit, collige ex *Pet. Fab. 2. semest. 1. Vinn. Balduin. Borcholt. hic. & disp. nost. ad h. t.*

§. 8. *Mariti tamen filius ex alia uxore, & uxoris filia ex alio marito, vel contra, matrimonium recte contrahunt: licet habeant fratrem sororem ve*

ex

matrimonio postea contracto natos.

S U M M A R I U M.

- | | | |
|-------------------------------------------------|--|--------------------------------------------------------|
| 1. Dubia Auctoris sententia
de comprivignis. | | 2. Moribus Belgii comprivignorum nuptias licitas esse. |
|-------------------------------------------------|--|--------------------------------------------------------|

Hic §. scaturire videtur ex *l. generali* 34. §. 2. *h. t.* cujus exemplum exstat in *l. Titia* 134. *pr. D. de* S. Rationem reddunt *DD.* quia comprivigni nec inculo sanguinis, nec affinitatis inter se conjuncti sunt. Cæterū regerere quis haud improbabiler posset, hoc quidem ita de stricto jure procedere, sed ex honestate seu æquo & bono contrarium dicendū videri. *l. semper* 42. *D. h. t.* Sicuti & in jure Divino variæ nuptiæ, quæ stricta ratione licitæ videntur, prohibitæ sunt. Quin & hæ nuptiæ de quibus hic §. loquitur, expresso textu vetitæ videntur inter *d. c. 18. v. 11.* nec apparet (quod tamen vulgo *Theol. & DD.* notant) quomodo ibi agatur de fratre consanguineo & sorore consanguinea ex noverca. Etenim de illis in *vers. 9.* a casu simili verso actum videtur. Quam explicationem seu conjecturam confirmat *v. 10. d. c. 18.* qui alioqui minus concinne aut recte ob distinctam ejus materiam interjici videtur inter *d. v. 9. & vers. 11.* qui ejusdem argumenti & materiæ sunt. Accedit his, quod contracto matrimonio viduus & vidua fiant una caro, atque adeo ipsi comprivigni loco fratris & sororis, præsertim utriusque parente superstite. Præterea etiam turpis inter illos confusio nominum fieri videtur: Nam qui se mutuo fratrem & sororem appellarunt, jam se maritum & uxorem nominant. Hujus sententiæ Auctor primus fuit olim Præceptor meus *Ant. Matth. in disp. 1. ad Inst. thes. 11. colleg. prim.* Ad eundem inclinare videtur *Beza tract. de repud. & divort.* Moribus Belgii comprivignorum 2. matri-

matrimonia extra scrupulum licita sunt, quæ etiam non tam improbo, quam disputo. *disp. ad h. §.* Et forsitan hic illud Pauli locum habet: multa licent, sed non semper expediunt. *1. Corinth. 10. Phil. 4. v. 8.*

§. 9. Si uxor tua post divortium ex alio filiam procreaverit, hac non est quidem privigna tua: sed Iulianus ab huiusmodi nuptiis abstinere debere ait. nam constat, nec sponsam filii nuri esse, nec patris sponsam novercam esse: rectius tamen, & jure facturos eos, qui ab huiusmodi nuptiis abstinuerint.

Hic rivulus refert originem ex *l. si qua 12. §. 1. 2. §. 3. D. h. t.* Sed quod hic innuitur, novas nuptias post divortia licitas esse, jure Canonico correctum est. *32. q. 7. c. 1. §. 2.* Sane jure Divino ipsum vinculum matrimonii, facto divortio propter adulterium, solvi, extra controversiam puto. *Matth. 5. §. 19.* Sed an facta malitiosa desertione, magis controversum existimo. *1. Corinth. 7. junct. d. c. 5. §. 19. Matth. Vide Bez. in d. tract. de divort. Wesemb. ad tit. de divort. & disp. nost. ad h. §.*

§. 10. Illud certum est, serviles quoque cognationes impedimento nuptiis esse: si forte pater & filia, aut frater & soror manumissi fuerint.

Hic §. desumptus videtur ex *l. adoptiv. 14. §. 2. D. de rit. nupt.* sed *d. §. 2.* rursus ex Hebræis, aut saltem apud Hebræos moris fuit, teste Selden. *de jure nat. lib. 5. c. 17. §. 18.* Jure Canon. inter servos verum matrimonium esse potest. *tot. tit. ext. de conjug. serv.* Quod juri Divino consonans est. *1. Corinth. 7. Ephes. c. 6. & Moribus servatur, præsertim*

tim in adscriptitiis. *Bar. ad h. t. part. post. Gude-*
1. de jure nov. c. 5. lib. 1. Tholosan. syntagm. lib. 9.
1. n. 3.

§. II. *Sunt & alia persona, quæ propter di-*
versas rationes nuptias contrahere prohibentur,
ut in libris Digestorum, seu Pandectarum, ex
etere jure collectarum, enumerari permisimus.

S U M M A R I A.

1. Quænam sint illæ perso-
 næ, quæ hic denotantur & quid
 hodie circa illas usu servatur?

2. Consilium Auctoris cir-
 ca prohibitæ nuptias inter
 transversales & affines.

IT sunt tutor vel curator, liberique illorum, quibus
 cum pupilla vel adulta matrimonio interdicitur.
tutor. 36. & seq. l. 59. & seq. D. h. t. l. 1. C. de interd.
matr. int. pup. & tut. Præfidi cum provinciali. l. 38.
§ l. 57. D. h. t. Senatori cum libertina, vel ea quæ,
ujusve pater artem ludicram fecit. l. 44. D. eod.
int. tamen Nov. 78. Verum hæc Jure Canonico
& Moribus Belgii non servantur. Vinn. ad h. §. Angel.
bid. Panorm. in c. fin. n. 2. de secund. nupt. Zyp. in
Notit. jur. Belg. tit. de sponsal. Ratio est, ne temere
& sine causa libertas matrimonii coerceatur. Porro ra-
ptor raptam, & adulter adulteram in uxorem ducere
prohibetur. l. un. C. de rapt. virg. l. Claud. 13. D. de
his quæ ut indign. sed secus est jure canon. c. ult.
ext. de raptor. c. significasti 6. ext. de eo qui dux. in
matr. quam poll. ubi tamen limitatio additur, quam
repetit & ampliat Concil. Tridentin. sess. 24. c. 6. de
reformat. matr. Vide Fachin. lib. 3. c. 46. Sane cum
hodie raptus minus frequentes sint, nulla fieret pro-
portio inter delictum & pœnam, si d. l. un. servaretur.
Plures rationes vide in tract. nost. de injustit.
quar. l. Rom. lib. 2. c. 9. ubi & usum allegavi ex Jo-
 ann.

ann. à Sande lib. 5. def. 10. Vidua quoque inter alium luctus nubere non potest, quin fiat infamis. l. 10. D. de his qui not. infam. quod mutavit in Canonicum. c. pen. & ult. ext. de secund. nupt. se male, quia turbatio sanguinis meruitur l. 11. §. 1. L. de his qui not. quam fieri posse, statuunt Medici prastantissimi. Nuptiæ inter susceptorem & susceptam vetitæ l. si quis 16. C. h. t. tot. tit. ext. de cognat. spirit. & Concil. Trident. sess. 16. de reform. matrimon. Moribus harum Provinciarum permissæ sunt, ne torqueantur conscientia hominum, cum subtilitas, non simplex honestas subfit. Plures personarum prohibitas vide apud Harpr. Accurs. Schneid. & Alios ad h. §. & Selden. de jure nat. & gent. l. 5. per tot. Zepp. d. c. 19. Harum autem & superiorum nuptias apud varias gentes etiam Christianas variis & incertis legibus ac rationibus agitatae fuisse, tradunt Grot. d. lib. 2. c. 5. n. 12. Balduin. ad d. §. 3. h. t. Unde complures quoque DD. haud infimæ notæ concludunt, nuptias prohibitas inter transversales & affines in d. l. c. 18. Levit. vix jure naturæ aut ratione naturali veritas videri, sed potius ratione singulari & civili, hoc est, ratione isti Populo Judaico & tempori propria. Ut ut sit, nemini facile (ne quidem in adia-phoris) in suspensionem intemperantiæ venire, aut aliter offendiculo esse debemus, nec nobis temere scrupulum injicere in ipsa hominum copia, ex qua quis sibi extra torturam conscientia prospicere potest. Quare optimo interdum consilio Magistratus vel Ecclesia eos qui contrahere nuptias volunt, quæ contrariis opinionibus & Moribus involutæ sunt, graviter admonere solet, ut abstineant; licet aliàs re non integra sine dehortatione permittant. Schultx. ad h. t. lit. f.

§. 12. Si adversus ea, quæ diximus, aliqui
 erint, nec vir, nec uxor, nec nuptiæ, nec matri-
 monium, nec dos intelligitur. Itaque ii, qui ex co-
 nitu nascuntur, in potestate patris non sunt, sed
 liberi sunt (quantum ad patriam potestatem perti-
 net) quales sunt ii, quos mater vulgo concepit.
 Nam nec hi patrem habere intelliguntur, cum &
 pater incertus sit. unde solent spurii appellari,
 ὁ δὲ τῷ ποσειδί, id est, à satione, & ἀπατρὴς, quasi
 sine patre filii. Sequitur ergo, ut dissoluto tali
 conitu, nec dotis, nec donationis exactioni locus sit.
 Qui autem prohibitas nuptias contrahunt, & alias
 penas patiuntur, quæ sacris constitutionibus conti-
 nentur.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----------------|
| 1. Textus confirmatio. | contractum est. |
| 2. Temperamentum textus
dissolvendo matrimonio
quod sine consensu parentum | |
| 3. Moribus Belgii dotem
filix quæ illegitime nupsit,
minime applicari fisco. | |

Principium hujus §. confirmatur ex eo, quod ipso
 jure nullum sit, quod contra leges factum est *l. non
 sub. 5. C. de ll.* Unde non immeritò nomina viri,
 uxoris, nuptiarum, dotis, tantum justii conjugii pro-
 pria perhibentur. *l. 6. C. de interd. matrim. l. 6. C.
 de incest. nupt. l. 3. de jure dot. l. 4. §. 6. de grad. &
 ff. l. 1. D. unde vir & ux.* Natos autem ex tali coi-
 nitu non esse in potestate patris, tradit *d. l. 5. C. de in-
 terd. matr. l. 3. D. de his qui sunt sui vel alien. l. 11.
 de stat. hom.* Item spurios esse, ac similes illis qui vul-
 go quæsitii sunt, docet *l. vulgo 23. de stat. hom. l. 2. §. 1.
 D. ad SCt. Tertyll. l. 25. in fin. D. de capt. & postl. rev.*
 Quid hic jure Divino constitutum sit, collige ex no-
 tris ad *pr. h. t.* De

De emendatione hujus loci circa voces *græcas*, variant Interpretes, ut videre est apud *Hotom. Giphart. Vinn. junct. Balduin. & Bacchov. ad h. §.*

2. Quod hic dicitur aut colligitur, talem concubitum, qui sine consensu parentum factus est, dissolvi posse, cum temperamento accipi debet, quod existat in *l. 1. §. ult. D. de lib. exhib.* Itaque sponsalia quidem, etiam copula confirmata, pater dissolvere posset. *d. c. 22. Exod. v. 17.* sed si pater tam diu in morbo fuit, donec liberi extiterint, vix ei dissolvendi potestatem concedendam, puto. Vide *nostr. ad pr. h. t. & disp. nostr. ad h. §.* Porro quod vulgo *DD.* hic notant, dotem & donationem propter istiusmodi nuptias datam caducam fieri, & applicari fisco. *l. necess. § 2. l. dote § 1. D. h. t. l. 32. §. ult. de donat. int. vir l. 4. & Auth. incestas. C. de incest. nupt.* Moribus Belgii non servatur. Adde *Zyp. tit. de jure fisc. in fin. Joann. à Sande lib. 4. rer. jud. tit. 4. def. 5. & Christin. vol. 3. decis. 129.* De aliis autem poenis quibus prohibita nuptia puniantur, vide *Pac. in disp. 2. de nupt. thes. 23. & alios DD. ad h. §.* Moribus dicta poena arbitrio judicis commissa videntur. *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de pæn. Bugnion. leg. abrog. l. 6. coll. 73. Schultz. ad h. t. lit. g.* ubi tamen simul poenas ordinarias apud Saxones receptas, indicat. An & quid hodie dos & donatio propter nuptias sit, vide apud *Gudelin. lib. 1. c. 8. de jure noviss.*

§. 13. Aliquando autem evenit, ut liberi, qui statim ut nati sunt, in potestate parentum non sunt, postea redigantur in potestatem patris: qualis est is, qui dum naturalis fuerat, postea curia datus, potestati patris subjicitur: nec non is, qui à muliere libera procreatus, cujus matrimonium mi-

nime

ime legibus interdictum fuerat, sed ad quam pater consuetudinem habuerat, postea ex nostra constitutione dotalibus instrumentis compositis, in potestate patris efficitur. Quod & aliis liberis, qui ex eodem matrimonio postea fuerint procreati, similiter nostra constitutio praebeat.

S U M M A R I A.

1. Olim triplicem fuisse legitimam, sed hodie aliter servari, & quomodo?

2. Quinam hodie dicantur liberi naturales?

[Iberos ex concubina natos per oblationem Curiae legitimos & in potestate patris constitutos fuisse, constat itidem ex *l. 3. 4. § 9. C. de nat. lib. Nov. 9. c. 2. § seqq.* Sed Moribus Belgii ille modus legitimandi in desuetudinem abiit. *Mich. Graß. §. success. quaest. 19. n. 19. Gudelin. lib. 1. c. 16. Christin. vol. 3. decis. 145. n. 18. Vinn. & Giphani. hic.* Alter nodus legitimandi (ut vocant) quo pater liberos naturales facit legitimos per contractum matrimonium cum matre concubina, muliere libera & cujus matrimonium non erat interdictum, probatur quoque ex *l. cum quis 10. C. de nat. lib. § d. Nov. 89. cap. 8.* Quanquam autem *DD.* illos duntaxat naturales pronunciant, qui ex concubina nati sunt, tamen Moribus nostris idē dicendum de liberis, qui nati sunt ex quacumque alia, quae innupta alicui potestatem corporis fecit. Adde *Grot. in Introd. ad Jurisp. Holl. 1. part. 12. Schultz. hic. lit. h. Zyp. tit. de natur. liber.* Quod attinet dotalia instrumenta, quae hic Imp. & in *d. l. 10. C. de nat. lib.* desiderare videtur, jure Canonico & Moribus Belgii non sunt necessaria; quoniam matrimonium coram facie Ecclesiae vel Magistratus celebratur, unde de mutatione animi satis superque

F con-

constare potest *c. tanta. ext. qui fil. sunt legit. Ti den. hic Christin. vol. 1. decis. 310.* Hodie pacta a tenuptialia fere vim testamenti habent. Vide *Bl. ad l. 1. de pact. dot. Zyp. tit. de jure dot. Coré obs. 20.* De emendatione hujus loci circa verba nalia ne sim magnopere sollicitus, me ratio instituta admonet. Videsis tamen *Hotom. Bacchov. & Vinn. a h. §.* Tertium modum legitimandi (qui fit per n scriptum Principis, quique à Justiniano primum i troductus est, per *Nov. 74. c. 2. & d. Nov. 89. c. 9. & 10.*) ejusque effectum & usum in Belgio aliisque N tionibus vide apud *Grot. d. lib. 1. part. 12. Neostad decis. Holl. 10. Myns. 5. obs. 42. Christin. vol. 1. d cis. 199. Argentr. ad cons. Britan. pag. 1658. & seq. Gudelm. 1. c. 15. Gail 2. obs. 140. & seq. Papon. 5 tit. 5.* De quarto modo legitimandi disputo ad *h. § disp. 3. Institution.*

DE ADOPTIONIBVS

TITULUS XI.

Non solum autem naturales liberi secundum ea, quæ diximus, in potestate nostra sunt, verum etiam ii, quos adoptamus.

SUMMARIUM.

Adoptionis jus hodie non | quid in quibusdam locis fer
esse in usu, sed tamen simile | vari.

Confirmatur hic §. ex *l. 1. pr. D. h. t. & Ulpian. in fragm. d. tit. & passim ex historiis Romanis, re ste Hotom. & Balduin. ad h. pr. Bodin. de Repub. lib. 1. cap. 4. in fin.* Cæterum Moribus Belgii totum jus adoptionis (quod tamen frequens & antiquissi mum

um fuisse constat ex c. 2. *Exod. Joseph. 1. antiq. Eginet. Isocrat. & Plut. in Thes. Tholos. syntagm. lib. 6. c. 6. de person.*) abrogatum & in desuetudinem reductum videtur. Quare adoptati tantum instar filiorum sunt, cum quibus nec jus liberorum, nec agnationis, nec cognationis parentibus adoptivis intercedere intelligitur. *Gudelm. de jure noviss. lib. 1. c. 3. Grot. d. lib. 1. part. 6. Vinn. ad h. pr. Christin. volum. decis. 185. Imb. Enchirid. lit. f.* Possent tamen (saltem in abstracto loquendo) statui probabiliter, quod filius adoptivus heres instituendus sit, vide in *disp. ad h. t. §. 4. & 5. Inst. de exhered. lib.* In Germania & nonnullis aliis Provinciis usurpatur imago quædam adoptionis, quæ unio prolium dicitur, de qua vide *pud Gail. 2. obs. 125. Giph. ad h. pr. Schultz. ad h. t. lit. a. Tulden. ad h. t. c. 5.*

§. 1. *Adoptio autem duobus modis fit, aut principali rescripto, aut imperio magistratus. Imperatoris auctoritate adoptare quis potest eos easve, qui quæve sui juris sunt: quæ species adoptionis dicitur adrogatio. Imperio magistratus adoptamus eos easve, qui quæve in potestate parentum sunt, sive primum gradum liberorum obtineant, qualis est filius, filia: sive inferiorem, qualis est nepos, neptis, pronepos, proneptis.*

Hic §. asseritur ex d. l. 1. & 2. pr. *D. h. t. & Ulpian. h. t.* Plura huc ad antiquitatem spectantia, vide apud *Gell. 5. c. 19. Grach. 3. de comit. Roman. Brisson. 1. antiq. c. 7. Balduin. Hotom. Giph. Vinn. ad h. §.* Moribus, si qua adoptio fiat, coram Magistratu competente celebrari solet. *Gail. d. obs. 125. & Schultz. hic d. lit. a.*

§. 2. Sed hodie ex nostra constitutione, cum filius familias à patre naturali extranea personæ adoptionem datur, jura patris naturalis minime dissolvuntur, nec quicquam ad patrem adoptivum transit, nec in potestate ejus est, licet ab intestato jura successionis ei à nobis tributa sint. Si vero pater naturalis non extraneo sed avo filii sui materni vel si ipse pater naturalis fuerit emancipatus, etiam avo vel proavo simili modo paterno vel materno filium suum dederit in adoptionem: in hoc casu, quia concurrunt in unam personam, & naturalia, & adoptionis jura, manet stabile jus patris adoptivi, & naturali vinculo copulatum, & legitimo adoptionis modo constitutum: ut & in familia, & in potestate hujusmodi patris adoptivi sit.

Constitutio de qua hic mentio, extat in *l. cum in adopt. 10. C. h. t.* ex qua totus hic §. confirmatur & illustratur. Moribus Belgii (quibus omnes filii intelliguntur emancipati & sui jurs) tantum quis in adrogationem dari potest, sed salvo tamen jure patris naturalis, quod & juri Novellar. congruum videtur. Nov. 115. c. 3. Deinde nec ususfructus in bonis adrogati patri adrogatori acquiritur, quippe hodie nec ipse pater naturalis eum habet. Vide *nostr. auctorit. Inst. per quas pers. cuique adq.*

§. 3. Cum autem impubes per principale rescriptum adrogatur, causa cognita adrogatio fieri permittitur, & exquiratur causa adrogationis an honesta sit, expediatque pupillo. Et cum quibusdam

in conditionibus adrogatio fit, id est, ut caveat
 adrogator personæ publicæ, si intra pubertatem
 ipse decesserit, restitutum se bona illis, qui
 adoptio facta non esset, ad successionem ejus ven-
 iri essent. Item non aliter emancipare eum potest
 adrogator, nisi causa cognita dignus emancipatione
 fuerit, & tunc sua bona ei reddat. Sed & si dece-
 ens pater eum exheredaverit, vel vivus sine justa
 causa emancipaverit, jubetur quartam partem ei
 honorum suorum relinquere, videlicet præter bona,
 quæ ad patrem adoptivum transtulit, & quorum
 commodum ei postea acquisivit.

Hic §. compositus est ex *l. nec ei* 17. §. 1. & 3
 & *ll. seqq. D. h. t.* Quid vero jure veteri circa
 impuberem & foeminam adrogandam constitutum
 fuerit, vide apud *Gell. lib. 5. c. 19.* & *dd. DD. ad h.*
l. Moribus dicta adrogatio fieret coram judice com-
 petente, causa cognita, ut unio prolium. *Gail. d. loc.*
schultz. d. lit. a. Cautio vero & legitima portio
 præstanda foret, ut hic. Vide *nost. ad §. 4. & 5. de ex-*
hered. lib.

§. 4. Minorem natu, majorem non posse ad-
 optare placet: adoptio enim naturam imitatur, &
 pro monstro est, ut major sit filius, quam pater.
 Debet itaque is, qui sibi filium per adoptionem vel
 adrogationem facit, plena pubertate, id est, decem
 & octo annis præcedere.

Hic §. adstruitur ex *d. l. si paterfam.* 15. §. ult. *D. h.*
t. l. 16 & l. adrogat. 40. §. 1. *D. eod. Cic. pro dom.*
 ubi Clodii adoptionem exagitat. *Herodian. lib. 5.*
 ubi

§. ubi ridiculam vocat adoptionem Alexandri, quā annos natus 12. ab Imp. Heliogabulo 14. annorum adoptatus est. Moribus magis voluntas adoptantis (modo cum iudicio declarata sit) attendenda videtur, quam illa rei natura & subtilitas Romana in *h. §.* Licet itaque minor natu à maiore adoptatus proprie filius dici nequeat, tamen ius & effecta filii consequi videtur. *arg. §. ult. h. t.* Adde nostra in *d. §. 5. de exheredat. lib.*

§. 5. *Licet autem & in locum nepotis vel neptis, pronepotis vel proneptis, vel deinceps adoptare, quamvis filium quis non habeat.*

§. 6. *Et tam filium alienum quis in locum nepotis adoptare potest, quam nepotem in locum filii.*

HÆc loca desumpta videntur ex *l. adoptare 37. & l. adoptiones 43 D. h. t.*

§. 7. *Sed si quis nepotis loco adoptet, vel quasi ex filio, quem habet jam adoptatum, vel quasi ex illo, quem naturalem in sua potestate habet: eo casu & filius consentire debet, ne ei invito suus heres adnascatur: sed ex contrario, si avus ex filio nepotem det in adoptionem, non est necesse filium consentire.*

Hic §. colligi potest ex *l. cum nepos 6. l. si quis 10. & seq. D. h. t.* Ratio *d. §. nostr.* extat quoque in *l. in bello 12. §. 3. medio. D. de captiv. & postl. rev. junct. arg. l. 15. & l. ult. C. de pact.*

§. 8.

§. 8. In plurimis autem causis adsimilatur is, ii adoptatus vel adrogatus est, ei, qui ex legitimo matrimonio natus est, & ideo si quis per imperatorem, vel apud prætorem, vel præsidem provincie non extraneum adoptaverit, potest eundem in adoptionem alii dare.

Hic §. compilatus videtur ex *l. quæsit. 34. & d. l. adopt. 37. §. 1. D. h. t. junct. l. pen. C. eod.* Quid moribus hic & in §§. proxime antecedentibus ferendum sit, abunde demonstrant præmissa ad *pr. & s. seqq. h. t.*

§. 9. Sed & illud utrisque adoptionis commune est, quod & ii, qui generare non possunt (quales sunt spadones) adoptare possunt (castrati autem non possunt.)

Quod spadones adoptare queant, apparet ex *l. 2. §. 1. D. h. t.* Ratio est, quia in illis spes generandi superest. *Galen. lib. 15. de usu part.* Sed quod castrati non possint, addidit hic Tribonianus, teste *Ant. August. lib. 3. emend. c. 5.* Quid sint spadones proprie & improprie, vide in *l. spadon. 128. de V. S. & ibi Goedd. Balduin. & Borcholt. hic.* Porro Imperator Leo etiam castratis adoptare permisit, tanquam in solatium injuriæ aut calamitatis, quam per castrationem passi sunt. *Nov. 26. & seq. Leon.* Quæ constitutio & nodie usum habet apud eos, apud quos adoptio fieri solet, ut colligi potest ex iis quæ diximus ad *h. t.* Adde *Schultz. hic lit. b.*

§. 10. Fœminæ quoque adoptare non possunt, quia nec naturales liberos in sua potestate habent:

F 4

sed

*sed ex indulgentia principis ad solatium liberorum
amissorum adoptare possunt.*

HUic §. respondet *l. si suspecta 29. §. postquam*
D. de inoff. testam. § l. 5. C. h. t. Sed ex *No-*
Leon. 27. non tantum mulier quæ liberos amisit, sed
virgo adoptare potest, quod etiam in illis locis ac
mittendum est, ubi adoptio viget. Rationem accip
ex iis, quæ diximus supra, quæ etiam confirmantur
c. 2. Exod. c. 7. Actor. c. 11. Hebræor.

§. 11. *Illud proprium est adoptionis illius*
quæ per sacrum oraculum fit, quod is, qui liber
in potestate habet, si se adrogandum dederit, no-
solum ipse potestati adrogatoris subjicitur, sed e-
tiam liberi ejus in ejusdem sunt potestate tanquam
nepotes. sic etenim divus Augustus non ante Ti-
berium adoptavit, quam is Germanicum adoptas-
set: ut protinus adoptione facta inciperet Germa-
nicus Augusti nepos esse.

Hic §. convenit cum *l. 2. §. fin. l. 15. pr. l. 40. D. h.*
z. § l. pen. §. 2. de bonor. poss. sec. tab. ubi & ra-
tio hujus propriæ observantiæ circa adrogationem
redditur, junct. l. liber. arbit. 28. D. h. t. Exemplum
hujus §. memoriæ quoque prodidit *Annal. Scriptor*
4. annal. § Sueton. in Tiber. c. 15. Usum applica ex
præcedentibus.

§. 12. *Apud Catonem bene scriptum referi*
antiquitas, Servos, si à domino adoptati sint, ex
hoc ipso posse liberari. Vnde & nos eruditi, in
nostra constitutione etiam cum servum, quem do-
minus actis intervenientibus filium suum nomina-
verat,

erat, liberum esse constituimus: licet hoc ad jus
lii accipiendum non sufficiat.

Hujus loci sensus eruitur ex *l. un. §. 10. de latim. li-
bert. toll. Theoph. hic. Harmenop. lib. 1. tit. 18.*
Olim tamen servum ab alio adoptari potuisse, vide
pud *Gell. lib. 5. c. 19. in fin.* Jure Canonico & Mo-
bus nostris adscriptitium, vel etiam servum in fi-
um adoptari posse, dicendum videtur ex nostris ad
10. de nupt. & ad tot. h. t.

QUIBVS MODIS IVS PATRIÆ POTESTATIS SOLVITVR.

T I T U L U S XII.

Videamus nunc, quibus modis ii, qui alieno ju-
ri sunt subjecti, eo jure liberentur. Et quidem
quemadmodum liberentur servi à potestate domi-
norum, ex iis intelligere possumus, quæ de servis
manumittendis superius exposuimus. Hi vero,
qui in potestate parentis sunt, mortuo eo, sui juris
fiunt. Sed hoc distinctionem recipit. nam mor-
tuo patre, sane omni modo filii filiaque sui juris
efficiuntur. Mortuo vero avo, non omnino ne-
potes neptesque sui juris fiunt, sed ita, si post mor-
tem avi in potestatem patris sui recasuri non sunt.
Itaque si moriente avo pater eorum vivit, & in
potestate patris sui est, tunc post obitum avi in po-
testate patris sui fiunt. Si vero is, quo tempore
avus moritur, aut jam mortuus est, aut (per eman-

F 5

cipi-

ipationem) exiit de potestate patris: tunc ii, qui in potestatem ejus cadere non possunt, sui juri fiunt.

EVincitur hoc *pr.* ex variis legibus. *l. 5. de his qui sui vel l. si ita e. et 15. D. quand. dies leg. ced. l. 195. pronunciat. de V. S. l. 10. l. 11. & l. 41. si pater. D. de adopt. & emancip.* Cæterum quod hic dicitur, nepotes esse in potestate avi, & quandoque non recidere in potestatem patris, avo mortuo, diximus juri Divino & Moribus Belgii contrarium esse, ut videre licet in *§. ult. de pat. potest.*

§. 1. Cum autem is, qui ob aliquod maleficium in insulam deportatur, civitatem amittit, sequitur, ut qui eo modo ex numero civium Romanorum tollitur, perinde quasi eo mortuo, desinant liberi in potestate ejus esse. Pariratione & si is qui in potestate parentis sit, in insulam deportatus fuerit, desinit esse in potestate parentis: sed si ex indulgentia principis restituti fuerint: per omnia pristinum statum recipiunt.

DEportatione tam patris quam filii tolli patriam potestatem, declarat itidem *l. 1. C. de hered. instit. l. 17. §. 1. de pæn. junct. §. 2. Inst. de pat. potest. l. 63. §. ult. D. pro soc. l. 7. de stat. hom. l. 1. §. 8. de bonor. poss. cont. tab.* Quod autem hic dicitur de restitutione ex indulgentia Principis, intellige de ea quæ plenissimo modo facta est. *l. 3. D. de sent. pass. l. 1. 2. 3. & 9. C. eod. aut saltem de ea quæ in dubio talis præsumitur. arg. l. 2. de Const. Princip.* Moribus harum Regionum deportatis similes sunt illi, quorum bona publicata sunt, quibusque Provincia per-

perpetuo interdicta est. *Vinn. & Giph. ad §. 2. h. t. Schultz. lit. a. Gail. 2. c. 1. de pac. pub. n. 24.*

§. 2. Relegati autem patres in insulam in potestate liberos retinent. Et ex contrario liberi relictii, in potestate parentum remanent.

IUic §. convenientes leges sunt *l. 4. l. 7. §. 3. D. de interd. & relegat. Plin. 8. epist. Moribus relegati sunt, quibus Provincia vel Civitas interdicta est, & ergo banniti dicuntur. Giph. & Vinn. hic. Præterea relegatis assimulantur damnati ad triremes, nisi perpetuo condemnati sint; quo casu magis similes sunt deportatis. Christin. vol. 5. decis. 52. in fin. & vol. 4. decis. 186. n. 11. Gudelin. lib. 1. c. 13. Grot. d. introd. 1. part. 6. quibus omnino adde Baron. ad h. part. poster. & Christin. ad ll. Mechlin. tit. 2. art. 3. & 9. & tit. 1. art. 1. n. 9. Argentr. consult. 1.*

§. 3. Pœna servus effectus, filios in potestate abere desinit. Servi autem pœna efficiuntur, qui in metallum damnantur, & qui bestiis subiunguntur.

Hic §. elucescit ex *l. 8. §. 3. § 8. l. 12. l. 17. § 36. D. de pœn. l. 6. de injust. rupt. l. 59. intercidit. de condit. & demonst. Lucret. 6. Plutarch. in Crass. sub fin. Strab. de metall. Hispan. Dio. lib. 58. Diod. Sic. 6. Jure Novell. servitus pœnæ in ingenuis sublata videtur. Nov. 22. c. 8. Moribus nec pœna metalli nec bestiarum subjectio in usu est. Bar. ad h. t. part. alt. Giph. hic. An tamen damnati ad ultimum supplicium amittant patriam potestatem, vel testamenti factionem, vide apud Wesemb. in parat. D. qui testam. fac. poss. n. 13. Schultz. ad tit. Inst. quibus non est permitt. fac. testam. & disp. nost. ad d. tit. thes. ult.*

§. 4

§. 4. Filius familias si militaverit, vel si senator, vel consul factus fuerit; remanet in potestate patris, militia enim, vel consularis dignitas de patris potestate filium non liberat. Sed ex constitutione nostra summae Patriciatus dignitas illico, imperialibus codicillis præstitis, filium à patria potestate liberat. Quis enim patiatur patrem quidem posse per emancipationis modum potestatis suæ nexibus filium liberare. Imperatoriam autem celsitudinem non valere cum, quem sibi patrem elegit, ab aliena eximere potestate?

S U M M A R I U M.

Quid olim fuerint patricii, | tur, & quæ dignitas liberet à
quibusque hodie comparen- | patria potestate.

NEC militia, nec alia dignitate patriam potestatem tolli, excepta Patriciatus dignitate, apparet quoque; ex *l. filiusf. 35. D. de rit. nupt. l. 3. C. de cast. pecul. l. 7. C. de pat. potest. junct. l. ult. C. de consul. Dionys. lib. 11.* Plura de patriciis videsis apud *Cassiodor. Suid. Claudian. de Eutrop.* De codicillis seu literis Principis quibus honores mandantur, consule *l. administ. 41. pr. de excusat. tut. l. 12. C. de dignit. Sueton. in Claud. c. 29.* Hodie Patriciis comparantur supremi Cõsiliarii Principis, seu principes Imperii, ut sunt de *Los grandos* in Hispania, *Paire de France* in Gallia & *Equites aurei velleris* & *S. Michaelis. Giphon. hic. Gudel. de jure noviss. lib. 5. c. 5.* Jure novo omnis dignitas quæ liberat à Curia, etiam à patria potestate liberat, quoad commodum scilicet. *Nov. 81.* Quid circa hunc §. Moribus Belgii servandum sit, facile colligere est ex illis, quæ diximus ad *tit. de pat. potest.* Adde *Baron. ad h. t. part. alt. Schultz. ibid. lit. c.*

§. 5.

§. 5. Si ab hostibus captus fuerit parens, tamvis servus hostium fiat, tamen pendet jus liberorum propter jus postliminii: quia hi, qui ab hostibus capti sunt, si reversi fuerint, omnia pristina jura recipiunt. idcirco reversus etiam liberos habebit in potestate: quia postliminium fingit eum, ut captus est, in civitate semper fuisse. Si vero non decefferit, exinde, ex quo captus est pater, filius ut juris fuisse videtur. Ipse quoque filius, neposque, si ab hostibus captus fuerit: similiter dicimus propter jus postliminii, jus quoque potestatis parentis in suspenso esse. Dictum est autem postliminium a limine, & post. Vnde cum, qui ab hostibus (captus est, &) in fines nostros postea pervenit, postliminio reversum recte dicimus. Nam limina sicut in domo finem quendam faciunt: sic & imperii finem esse limen veteres voluerunt. Hinc & limen dictum est, quasi finis quidam & terminus. ab eo postliminium dictum est, quia ad idem limen revertebatur, quod amiserat. Sed & qui captus victis hostibus recuperatur, postliminio rediisse existimatur.

S U M M A R I A.

1. Textus confirmatio. | jus postliminii servetur?
2. In quibus rebus hodie

Quod patre vel filio capto ab hostibus jus patriæ i. potestatis in suspenso fuerit, confirmatur ex l. 5. l. 12. l. 22. §. 1. de captiv. & postlim. rev. l. 32. §. 1. de hered. inst. & l. pen. de suis & legit. hered. Quod etiam reversi ex captivitate omnia pristina jura receperint,

perint, probat *d. l. pen. d. l. 5. 9. 10. 12. 14. 22. de capt. & postl. l. 9. 10. & 12. C. eod.* Quod mi-
tui in vinculis habiti sint pro defunctis in ipso in-
mento captivitatis, traditum quoque est in *l. 18. omnib. D. de capt. & postl. & d. l. pen. de suis & git.* Plura de postliminio vide apud *Hotom. ad h. Grot. de jur. bell. & pac. lib. 3. c. 9. Scalig. annot. Fesl.* Illum etiam jure postliminii redire, qui vic-
hostibus recuperatur, docet itidem *l. nihil inter-*
2. 26. *D. de capt. & postl.* Moribus Belgii nullum j-
postliminii est, quia capti in bello minime servi h-
itium fiunt. Vide nostra ad *tit. 3. de jure persona*
Adde *Antumn. in Cens. Gall. ad l. 19. D. ex qui*
caus. major. Baron. ad h. t. part. poster. Quinim-
animadvertunt Quidam, nullas res mobiles postlim-
nio redire. *Grot. d. lib. 3. c. 9. n. 13. Tulden. ad tit.*
lib. 2. Inst. c. 30. Finn. hic. Schultx. ibid. lit. e. junct
tamen *Christin. decis. 186. n. 13. vol. 4.*

§. 6. Præterea emancipatione quoque desi-
nunt liberi in potestate parentum esse, sed emanci-
patio antea quidem vel per antiquam legis obser-
vationem procedebat, quæ per imaginarias vendi-
tiones, & intercedentes manumissiones celebraba-
tur, vel ex imperiali rescripto. Nostra autem
providentia etiam hoc in melius per constitutionem
reformavit: ut fictione pristina explosa, recta vi-
ad competentes judices vel magistratus, parente
intrent, & filios suos vel filias, vel nepotes, vel ne-
ptes, ac deinceps, à sua manu dimittant. Et tunc e-
dicto prætoris in bonis hujusmodi filii, vel filia
vel nepotis, vel neptis, qui quæve a parente manu-
missus, vel manumissa fuerit, eadē jura præstantur
paren

arenti, quæ tribuuntur patrono in bonis liberti.
Et præterea si impubes sit filius, vel filia, vel cæ-
ri, ipse parens ex manumissione tutelam ejus
anciſcitur.

S U M M A R I U M.

Qualis & quotuplex eman- | bus ſervetur.
patio olim, & quæ Mori-

Antiquam legis observationem circa emancipatio-
nem filii & filiæ, ſ. rutare ex *l. 3. de cap. minut. l.*
de injuſt. rupt. & l. ult. C. de emancip. lib. Gajo
ib. 1. c. 6. §. 3. Ulpian. tit. 11. Dionys. Hal. lib. 2.
Griffon. lib. 1. antiq. jur. c. 11. Grot. in Flor. Sparſ.
dh. t. Anaſtaſianum, Leonianam & Juſtinianeam
manicipationem vide in *l. pen. & ult. C. de emanci-*
pat. lib. Nov. Leon. 25. & Harmenop. 1. tit. 15. Mo-
ibus duæ duntaxat ſpecies emancipationis in uſu
unt, una quæ fit per Principem, altera per Magiſtra-
um. *Giphan. hic.* Quæ vero illa jura ſint, quæ pa-
ri tribuuntur propter emancipationem filii, patrono
propter manumissionem liberti, videre licet in *l. 1.*
& tot. tit. de bon. lib. & tot. tit. ſi a parent. quis ma-
numiſſ. & DD. ad h. §. De tutela patris latius ad tit.
18. de legit. parent. tut. Quomodo jure novo pater
filio ex teſtamento, vel ab inteſtato ſuccedat, oſten-
dunt *Nov. 115. c. 4. & Nov. 118. c. 2. de quibus nos*
latius in *lib. 2. & 3 Inſt.*

§. 7. Admonendi autem ſumus, liberum arbi-
trium eſſe ei, qui filium, & ex eo nepotem vel ne-
ptem in poteſtate habebit: filium quidem dimittere,
nepotem vero vel neptem retinere: & e converſo
filium quidem in poteſtate retinere, nepotem vel
ne-

neptem manumittere, vel omnes sui juris effice.
Eadem & de pronepote & pronepte dicta esse i-
telligantur.

HÆc descripta sunt ex *l. liberum 28. D. de adop-*
l. 40. arrogat, & l. 41. D. eod. Usus hujus §.
Belgio nullum esse, indicavi *ad pr. h. t.*

§. 8. Sed & si pater filium, quem in potest-
te habet, avo vel proavo naturali secundum n-
stras constitutiones super his habitas, in adoptione
dederit, id est, si hoc ipsum actis intervenientibus
apud competentem judicem manifestaverit: præ-
sente eo, qui adoptatur, & non contradicente, nec
non eo (præsente,) qui adoptat: solvitur quidem j-
potestatis patris naturalis, transit autem in hujus
modi parentem adoptivum, in cujus persona &
adoptionem esse plenissimam antea diximus.

Hic §. magna ex parte excussus & confirmatus est
infra in §. 2. *Inst. de adopt.* Quod adoptan-
præsens esse debeat, ut & ille qui adoptatur, & non
contradicens coram Magistratu, patet ex *l. 3. & 4. d.*
adopt. l. 24. neque abs. D. eod. l. 123. de R. J. Usus
allegavi supra ad *d. ut. Inst. de adopt.*

§. 9. Illud autem scire oportet, quod si nuru-
tua ex filio tuo conceperit, & filium postea eman-
cipaveris, vel in adoptionem dederis, prægnante
nuru tua, nihilominus quod ex ea nascitur, in pote-
state tua nascitur. Quod si post emancipationem
vel adoptionem conceptus fuerit, patris sui emanci-
pati, vel avi adoptivi potestati subicitur.

Hic

[Ic §. confirmatur & illustratur ex *l. 13. de capt. & postl. rev. l. 14. de adopt.* Ratio est in *l. 7. & l. 19. & 24. D. de stat. hom.* Quis sit usus hu-
§. vel me tacente colligi potest, tum ex nostris
ecedentibus ad *h. t.* tum ad *tit. de adopt. & pat.*
est.

§. 10. Et quidem neque naturales liberi, ne-
e adoptivi ullo pœne modo possunt cogere paren-
de potestate sua eos dimittere.

S U M M A R I U M.

Quinam modi tollende pa- | pentur, & quænam singulo-
potestatis in Belgio usur- | rum ratio?

Egulariter neminem cogi liberos suos emancipa-
re, comprobatur *l. non potest 31. D. de adopt. & l. 1.
C. de emancipat. lib.* Exceptiones sunt in *l. ult.
si à parent. quis man. l. si lenon. 12. C. de Episc.
d. l. si cui legat. 92. de condit. & demonstr. l. 32.
nunquam. de adopt. l. 3. §. 6. D. de minor.* Usus
jus §. facilis quoque collectu est, cum ex antece-
ntibus, tum mox sequuturis. Moribus Belgii tres
odi tollendæ patriæ potestatis in usu sunt, qui in
e Romano incogniti sunt. Primus fit per matri-
onium filii, de quo dixi ad §. *ult. de pat. potest.* Se-
ndus fit, si filius separatim habitet & mercaturam
t opificium exercent. Quo casu tacite emancipatus
se bona sua administrare, contrahere & in judicio cõ-
tere potest. *Christin. vol. 4. decis. 186. Grot. d. Introd.
part. 6. Treutl. disput. 2. vol. 1. thes. 12. lit. e. Quod
mẽ secus apud Frisios judicatũ, refert Joan. à Sande l.
tit. 7. def. 6. Tertius modus ætate contingit, quan-
o filius ad annum 25. pervenit. Gudelin. de jure no-
ff. lib. 1. c. 13. in fin. Christin. d. decis. 186. Bus. ad
G l. 3.*

*l. 3. D. de his qui sui. Tulden. hic. c. 2. Vinn. ad h. Schultz. ad h. t. lit. d. Argent. ad Conf. Britan. a. 500. Ratio posterioris modi perspicua est, quia regulariter quis post ann. 25. idoneus est, ut ipse sua negotia gerere possit. Jam autem absurdum esset, ille, cui Deus iudicium dedit administrandi sua propria, dependeret tamen à gubernatione & potestate alterius. Secundi modi ratio est, quia dum patris permittit filio separatim habitare & negotiari; (ma- me si jam per annum & diem permittit. *Busf. ad a. 3.*) eo ipso satis apparet, filium dimissum ex potestate patris. Nec magnum hic periculum filio metue- dum est, quia si in suis negotiis deceptus est, fac- impetrabit restitutionem in integr. *Zyp. tit. de in- tegr. rest. § tit. seq. in Notit. jur. Belg.**

D E T V T E L I S.

T I T U L U S XIII.

Transeamus nunc ad aliam divisionem pers- narum. Nam ex his personis : quæ in potesta- non sunt, quædam vel in tutela sunt, vel in cu- ratione; quædam neutro jure tenentur. Videamus ergo de his, quæ in tutela vel in curatione sunt. Ita enim intelligemus ceteras personas, quæ neutro jure tenentur. Ac prius despiciamus de his quæ in tutela sunt.

EAdem transiitione utitur *Ulpian. tit. 12. Gaj. ti- 7. lib. 1. Rationem vide apud Giphani hic. §. in m- str. ad pr. tit. 8. de his qui sui vel alien.*

§. 1 Est autem tutela (ut Servius definit)

ac potestas in capite libero ad tuendum eum ,
propter aetatem se defendere nequit , jure civi-
lata ac permissa.

IÆc definitio totidem verbis refertur in *pr. l. 1. D. de tutel.* cujus lectionem probant omnes libri ve-
res, teste *Giphan. hic.* Triplex autem divisio Tutelæ
æ hic in verbis finalibus definitionis significatur, &
q. 1. c. generaliter. bimembris proponitur ab *Ulp. d. 12. Gaj. d. tit. 7.* quod non est infrequens in jure
Romano , ut demonstravi ad *tit. 2. hujus lib. 1.* Aliter
phan. ad h. §.

*§. 2. Tutores autem sunt qui eam vim ac po-
tatem habent, exque ipsa re nomen acceperunt.
ique appellantur tutores, quasi tuitores atque de-
nsores: sicut æditui dicuntur, qui ædes tuentur.*

Ic quoque *§.* desumptus est ex *d. l. 1. §. 1. h. t.*
cujus sensum expressit *Cic. de offic. 1.* De ædi-
tis vide *Gell. 12. c. 10.* Sed notandum , infirmum
modum esse argumentum , quod à notatione seu
etymologia nominis sumitur. Quare & per *ἀνέφορος* Cy-
roh dolor! sæpe dicere licet , ideo vocari tutores ,
uia minime tuitores sunt; quod etiam conquestus
est *Balduin. hic.* Facit huc *c. 22. Exod. c. 23. Prov. 14. & 24. Deut. Jacob. 1. 27. Joan. 14.*

*§. 3. Permissum est itaque parentibus, libe-
ris impuberibus, quos in potestate habent, testa-
mento tutores dare. Et hoc in filios, filiasque
procedit omnimodo. nepotibus vero neptibusque
ita demum parentes possunt testamento tutores da-
re, si post mortem eorum in potestatem patris sui*

non sunt recasuri. Itaque si filius tuus mortis t
tempore in potestate tua sit, nepotes ex eo non p
terunt (ex) testamento tuo tutores habere, quan
vis in potestate tua fuerint: scilicet quia mortuo
in potestatem patris sui recasuri sunt.

S U M M A R I U M.

Qui & quomodo parentes, & extranei tutores dari possint

Hic textus confirmationem & lumen accipit ex
1. de testam. tut. l. 1. de confirm. tut. l. 12
verb. leg. D. de V S. & l. 73. §. 1. de R. I. Moribus
Belgii Parentes libris suis impuberibus posse tutores
seu curatores dare, non solum in testamento, sed etiam
codicillis & ab intestato, quoties scilicet aliquid e
bonis parentum liberis relictum est, manifeste con
stat. Quinimo cuilibet extraneo idem in posito ca
su concedendum videtur, quod domino libera de
beat esse potestas disponendi super bonis suis. Matth.
20. v. 15. Luc. 12. v. 42. Galat. 4. & l. in re mana
21. C. mandat. Sed quid, si pater filio nulla bona
reliquit? dixerim, tutorem tamen datum à Ma
gistratu confirmandum esse, quia ex affectu &
ductu pietatis datum præsumitur. arg. l. Aurel. 28.
§. 3. vers. præsumpt. D. de lib. legat. & l. cum furios.
7. C. de curat. furios. junct. l. 1. C. de SS. Eccles. Baron.
ad. h. t. part. poster. ad pr. tit. præced.

§. 4. Cum autem in compluribus aliis causis
posthumi pro jam natis habeantur, & in hac causa
placuit non minus posthumis, quam jam natis te
stamento tutores dari posse: si modo in ea causa
sint, ut si vivis parentibus nascerentur, sui (here
des,) & in potestate eorum fierent.

Pro-

Probatio & ratio hujus §. elicitur ex *l. 1. §. 1. l. 19. §. 2. D. de testam. tut. l. 73. §. 1. de R. junct. l. de stat. hom. §. l. quod dicimus 231. de V I.* Motus hic §. procedit omnimodo, quia sequimur sim-
ex jus gentium, quod jubet, voluntatem testatoris,
si super bonis suis administratorem, vel propria
rne & sanguine, id est liberis tutorem dedit, ser-
vandam esse. Quare fictio juris Romani qua fingitur
posthumus jam natus (si de tutore ei dando agitur)
minus necessaria est; imo non multum distat ab ab-
arditate & mendacio.

§. 5. *Sed & si emancipato filio tutor à patre
atus fuerit testamento: confirmandus est ex sen-
tentia præsidis omni modo, id est, sine inquisitione.*

S U M M A R I U M.

Hodie tutores filiis eman- | tione.
cipatis dari, sed cum inquisi- |

Hujus §. confirmatio resultat ex *l. 1. §. 6. D. de
confirm. tut. §. l. 1. C. eod.* Ratio est in *d. l. 7.
um furios. C. de curat. furios.* Moribus Belgii o-
mnes tutores sive curatores filiis emancipatis dati
ensentur, sed confirmatur cum inquisitione. Quan-
quam enim Camera pupillaris in testamento exclusa
st, tamen magistratus ejus ex officio in testamen-
arios tutores inquit. Quod sane pie fit, aut sal-
tem fieri debet, & graviter à Deo præceptum est, ut
passim cum in Veteri, tum in novo Testamento le-
gimus. Adde *Baron. ad tit. 20. de Attil. tut. part.
posler Christin. decis. 146. vol. 3.* ubi & mores Gal-
liæ allegat.

QUI TESTAMENTO TUTO.
RES DARI POSSUNT.

TITULUS XIV.

Dari autem tutor potest testamento non solum paterfamilias, sed etiam filiusfamilias.

Hæc confirmantur & illustrantur ex *l. si filiusfam. D. de tutel. § l. Luc. Tit. 21. D. de adm. tu.* Ratio est, quia tutela munus publicum est. *pr. In de excus. tut.* in quo filiusf. loco patrisfam. habetur *l. filiusf. 9. D. de his qui sui vel. alien.* Moribus Boni hæc: extra aleam dubitandi observantur; quia vix apud nos reperiuntur filiiifam. aut si reperiuntur, tamen nulla hic ratio dubitandi, vel fictio locum habet. Vide nostra *ad §. 4. tit. anteced.*

§. 1. Sed & servus proprius testamento cum libertate recte tutor dari potest. Sed sciendum est cum sine libertate tutorem datum, tacite libertatem dictam accepisse videri, & per hoc recte tutorem esse. Plane si per errorem, quasi liber, tutor datus sit, aliter dicendum est. Servus autem alienus pure inutiliter testamento datur tutor, sed ita, cum liber erit utiliter datur: proprius autem servus inutiliter eodem modo tutor datur.

Servum proprium testamento tutorem datum consequi libertatem directam, evincitur quoque ex *qui tutel. 28. §. 1. & l. quæro 32. §. ult. de testam. tut.* Quod hic dicitur de servo, quem testator liberum putavit, id responsum est in *l. 22. si quis D. eod.* Quod vero de servo extraneo hic ponitur, confirmatur & illustratur ex *l. si hereditas 10. §. ult. D. ibi* junct

act. disp. nost. ad h. t. Quod denique de servo proprio in facie hujus §. dicitur, innuitur itidem in l. 22. de ratio D. de condit. inst. junct. l. 3. de R. J. Ubi hujus §. collige ex nostris ad tit. 3. & seqq. hoc §. 1.

§. 2. Furiosus, vel minor vigintiquinq; annis ante testamentum datus, tutor tunc erit, cum composuerit mentis, aut major vigintiquinque annis fuerit factus.

Hic locus confirmatur ex l. furios. 11. de tut. & d. l. 10. §. 2. D. de testam. tut. & l. quæro 32. §. 1. D. eod. Cur Moribus nostris hic §. servandus sit, apparet ex iis quæ diximus ad §. 3. & 4. Tit. præced.

§. 3. Ad certum tempus, vel ex certo tempore, vel sub conditione, vel ante hæredis institutionem posse dari tutorem, non dubitatur.

Hic §. concordat cum l. tutor §. 2 l. 11. pr. D. de testam. tut. & §. 34. Inst. de legat. Moribus hæc absque scrupulo quoque servari, certum est. Ratio allegata in §. præcedenti est. Facit huc c. 4. de aliat. v. 2.

§. 4. Certæ autem rei vel causæ tutor dari non potest: quia personæ, non causæ vel rei (tutor) datur.

Hic §. confusus videtur ex l. certar. 12. & trib. seqq. D. de testam. tut. Exceptio quæ etiam regulam confirmat, traditur in l. si tamen 15. D. l. tit. Rationem vide in confirmatione §. 17. Inst. de excusat. Apud Belgas hæc scrupulosa differentia

inter tutorem & curatorem non servatur, sed p
rest tutor vel curator ad certam rem vel causam dar
vel à magistratu, vel testamento. *Grot. d. Intro*
lib. 1. part. 7. Vim. hic Lamb. Gor. tract. 4. §. 1
Quo facit d. c. 4. v. 2. Galat.

§. 5. Si quis filiabus suis vel filiis tutores deder
etiam posthuma (vel posthumus) dedisse videtur: qui
filii vel filiae appellatione & posthumus & posthu
ma continentur. Quod si nepotes sint, an appella
tione filiorum & ipsis tutores dati sint? Dicendum
est, ut & ipsis quoque dari videantur, si modo libe
ros dixerit. Ceterum si filios, non continebuntur, a
liter enim filii, aliter nepotes appellantur. Pla
ne si posteris dederit: tam filii posthumi, quam cæ
teri liberi continebuntur.

Hæc constitutio descripta est ex *l. si quis §. & seq*
D. de testam. tut. quibus robur & lucem adjicit
l. nomen 164. de V. S. & l. liberor. 220. D. eod. Mo
ribus Belgarum & hæc servari, affirmare vix neces
sum est. Ratio est in simplici & verisimili explica
tione verborum testatoris. Quando vox Belgica
kindt ofte hinderen, nepotes designet in heredita
tibus, fideicomissis & legatis relictis, vide apud *Joan.*
a Sande lib. 4. tit. 5. def. 10. Jacob. Coren. cons. 14.
Decker, lib. 2. diff. 11.

D E

E LEGITIMA ADGNATORUM TUTELA.

TITULUS. XV.

Quibus autem testamento tutor datus non est : is ex lege duodecim tabularum adgnati sunt tutores, qui vocantur legitimi.

legitimos & dativos tutores cedere testamentariis, — indicat etiam *l. si quis 11. pr. de testam. tut. l. 9. 1. de tut. & rat. distrab.* quod Mores Belgii feruntur. Solos autem adgnatos olim tutores legitimos fuisse, demonstrat itidem *l. 1. & l. legitimos 5. 1. de legit. tut. Ulpinian. d. tit. 12. de tut.*

§. 1. Sunt autem adgnati, (cognati) per virilis sexus cognationem conjuncti, quasi à patre cognati: veluti frater (ex) eodem patre natus, frater filius neposve ex eo: item patruus, & patruus filius neposve ex eo. Atqui per feminini sexus personas cognatione junguntur, adgnati non sunt, sed alias naturali jure cognati. Itaque amitæ tuæ filius non est tibi adgnatus: & invicem tu illi eodem jure conjungeris: quia qui (ex ea) nascuntur, patris non matris familiam sequuntur.

*Principium hujus §. desumptum est ex l. sunt autem 7. D. h. t. Quinam vero cognati & quomodo sint, vide in l. 4. §. 2. l. ult., §. 1. & 2. D. de grad. & aff. junct. §. ult. de pat. post. Belgico more in ple-
risque locis cognati denotantur appellatione: cir-
cu mscriptiva puta bloet-vrienden van moeders zij-
de; agnati, bloet-vrienden van vaders zijde. Quo-
modo*

modo apud Hollandos appellentur, vide apud Vinn.
ad h. §.

§. 2. Quod autem (lex duodecim tabularum) ab intestato vocat ad tutelam adgnatos: non hanc habet significationem, si omnino non fecerit testamentum is, qui poterat tutores dare: sed si quantum ad tutelam pertinet, intestatus decesserit, quod tunc quoque accidere intelligitur, cum is, qui datus est tutor, vivo testatore decesserit.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------|
| 1. Differentiam agnatorum & cognatorum hic sublatam esse, & hoc Moribus recte fer- | vari.
2. Moribus tutelæ legitimæ nullum fere usum esse. |
|------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------|

Hic §. confirmatur ex l. 6. *intestato. D. h. t. & l. si quis 11. §. pen. & ult. D. de testam. tut.* Verum jure Novo differentia hac in parte, ut & in success. ab intest. inter agnatos & cognatos sublata, solus cognatus gradu proximior, vel cognatus cum agnatis ad tutelam legitimam vocatur. Nov. 118. c. 4. & 5. quod Mores Belgii sequuntur. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de tutor. Ratio est in vinculo sanguinis, quod trito Proverbio confirmatur: *die naest is in't bloet / is naest in't goet* / & per consequens tutor. Tit. 17. h. lib. 1. An ergo male Solon statuit, ne futurus heres pupilli sit tutor ejus. Aff. per rationem allegatam. Diss. Alexand. ab Alexand. lib. 6. c. 10. *genial. dier.*

§. 3. Sed adgnationis quidem jus omnibus modis capitis deminutione plerumque perimitur, nam adgnatio juris (civilis) nomen est, cognationis vero jus non omnibus modis commutatur: quia
civi-

*vilis ratio civilia quidem jura corrumpere potest,
naturalia vero non utique.*

Solum adgnationem, non etiam cognationem capitis
deminutione tolli, responsum quoque est in *l. 2.*
§ 7. D. de capit. minut. § l. 5. legit. §. ult. h. t.
sed non semper tamen. *d. §. nost. § l. frater 4. C.*
de legit. tut. ad quam hic Justin. respexisse videtur.
Alii plures alias exceptiones hic addunt, de quibus
non est, quod simus solliciti, propter *d. Nov. 18. c. 4.*
§ 5. Jus cognationis non omnibus modis mutari
posse, dixi ad *§. pen. Inst. de jure nat. gent. § civil.*
et dicam latius in *§. 6. tit. seq.* Moribus tutelæ legi-
timæ vix aliquis usus est, nili inter Procures & Nobi-
les, qui tamen à Magistratu adprobandi sunt. *Gi-*
pham. ad h. t. Bar. & Schultz. ibid. junct. Bus. ad
h. t. Sed in plerisque locis Belgii proximi consangu-
inei defuncti ad Magistratum pupillarem deferre te-
nentur, testatorem cognatum mortuum esse, nullo
scilicet tutore dato liberis impuberibus. *Zyp. in Notit.*
jur. Belg. tit. de tut. Christin. vol. 3. decis. 147. Grot.
d. Introd. ad jurispr. Holl. part. 7. lib. 1. Finn. hic.
Sed utinam ad hoc tenerentur sub gravi pœna, ne
pupilli destituantur curatoribus, quos Deus pupillis,
passim dari jubet.

DE CAPITIS DEMINVTIONE.

T I T U L U S XVI.

Est autem capitis deminutio, status mutatio.
Eaque tribus modis accidit. Nam aut maxima
est capitis deminutio, aut minor (quam quidam me-
diam vocant) aut minima.

Eadem

EAdem capitis deminutionis definitio & divisio traditur in *l. 1. §. 1. ult. D. de capit. minut. Ulpian. d. tit. 12. §. 9. Terent. in Eunuch.* Alii J Cti veteres duntaxat duo genera capitis deminutioni constituunt, magnam scilicet & minorem; sed summa tunc comprehendunt vel maximam tantum vel maximam & mediam simul. *l. 1. §. si fil. 4. D. de suis §. legit. hered. l. 1. de usuf. leg. l. 1. §. 8. D. ad SCt. Tertull. l. 5. §. ult. de extraord. cognit.* Quæ revocatio trimembris distributionis ad bimbrem in jure nostro nova non est, ut dixi ad §. 1. *tit. Inst. de tut.*

§. 1. *Maxima capitis deminutio est, cum aliquis simul & civitatem & libertatem amittit, quod accidit in his, qui servi pœnæ efficiuntur atrocitate sententias: vel libertis ut ingratis erga patronos condemnatus: (vel his,) qui se ad pretium participandum venundari passi sunt.*

HÆc maximæ capitis deminutionis descriptio extat quoque in *d. l. ult. D. h. t. De servis pœnæ* dixi ad §. 3. *Inst. quib. mod. jus pat. potest.* De illis qui se venundari passi sunt, vide nostra ad §. 4. *tit. 3. Inst. Lib. 1. De libertis ingratis in servitutem revocatis, vide tot. tit. C. de libert. §. liber. eor. §. Sueton. in vita Claud. c. 25. De varia hujus §. lectione consule Giphani. hic.*

§. 2. *Minor, sive media capitis deminutio est, cum civitas quidem amittitur, libertas vero retinetur, quod accidit ei, cui aqua & igni interdictum fuerit; vel ei, qui in Insulam deportatus est.*

Hæc

HÆc etiam definitio proponitur in *d. l. ult. D. h. t.* Quid olim fuerit interdictio aquæ & ignis, & quomodo deportatio in locum ejus successerit, vide est in *l. 2. §. 1. & l. 17. §. 1. D. de pæn. l. 6. de interd. & releg. Lactant. lib. 2. Inst. c. 10. Salust. in Cæc. Cic. pro Cæcin. pro domo, pro Corn. Balb. & DD. d. h. §.*

§. 3. Minima capitis deminutio est, cum civitas retinetur & libertas, sed status hominis commutatur: quod accidit in his, qui cum sui juris fuerint, ceperunt alieno juri subjecti esse, vel contra, (veluti si filius familias à patre emancipatus fuerit, est capite deminutus.)

Invenitur & hæc definitio in *d. l. ult. D. de cap. minut.* Exemplum autem huic §. subnexus abest à libris manuscriptis, teste *Giphani. hic.* Interim tamen certum est, minimam capitis deminutionem fieri & in emancipatione & in adoptione. *l. 3. §. 1. D. ad. & l. pen. §. 2. D. de bon. poss. sec. tab.* Quid moribus circa has species capitis deminutionis introductum sit, videre licet in *tit. Inst. quib. mod. jus pat. potest.*

§. 4. Servus autem manumissus, capite non minuitur: quia nullum caput habuit.

Hic §. colligitur ex *l. 3. in fin. D. h. t. & l. Sempron. 26. D. de usu & usuf. leg.*

§. 5. Quibus autem dignitas magis, quam status permutatur, capite non minuntur: & ideo à cœnatu motos capite non minui constat.

Hic locus confirmatur per *l. 3. senator. D. de Senat. & l. pen. de extraord. cognit.* Moribus nomina digni-

dignitatum semper manent, nisi ex causa ignominiosa remotio facta sit, quod & juri Civili conveniens videtur. *arg. l. 2. §. 1. D. de decurion.*

§. 6. Quod autem dictum est, manere cognitionis jus etiam post capitis deminutionem, hoc ita est, si minima capitis deminutio interveniat. manet enim cognatio, nam si maxima capitis deminutio interveniat, jus quoque cognitionis perit, ut puta servitute alicujus cognati: & nequidem si manumissus fuerit, recipit cognitionem. Sed & si in insulam quis deportatus sit, cognatio solvitur.

Jus five effectum cognitionis interdum ob fortio-
rem rationem perire, five impediri posse, testantur quoque *l. 7. is qui D. adde cognat. l. 2. ad SCt. Trebell. l. 21. D. de stat. hom. l. 17. de pæn. DD. ad h. §. & l. 8. de R. J.* Vide omnino nostra ad §. pen. *Inst. de jure. nat. gent. & civil.* Porro, nec quidem manumissione restitui cognitionem, docet etiam *l. 1. §. 2. & d. l. 7. nisi à Principe restitutio facta sit. l. 1. §. 4. D. aa SCt. Tertull. l. 1. §. ult. de bonor. poss. cont. tab. junct. §. 1. tit. 12. supra.* Cujus conditionis servi manumissi jure novo sint, dixi ad §. ult. *Inst. de libertin.* ubi & usum hujus §. notare licet.

§. 7. Quum autem ad adgnatos, tutela pertineat, non simul ad omnes pertinet, sed ad eos tantum, qui proximiores gradu sunt: vel si plures ejusdem gradus sunt, ad omnes (pertinet: veluti si plures fratres sunt, qui unum gradum obtinent, pariter ad tutelam vocantur.)

Hic

Ic §. descriptus videtur ex *l. si plures 9. D. de leg. tut.* Sed jure novo cognati vocantur proximios, & ne administratio in plures divisa negligentius geat, unus è multis eligitur, qui tamen periculo omnium administrat. *Nov. 118.* Quid Moribus Bel- i hic observandum sit, dixi *ad tit. præced.*

DE LEGITIMA PATRONO-
RUM TUTELA.

TITULUS XVII.

Ex eadem lege duodecim tabularum, liberto- rum & libertarum tutela ad patronos liberosque orum pertinet, quæ & ipsa legitima tutela vocatur: non quia nominatim (in) ea lege de hac tutela caveatur, sed quia perinde accepta est per interpretationem, ac si verbis legis introducta esset. Eo enim ipso, quod hereditas libertorum libertarumque, si intestati decessissent, jusserrat lex ad patronos liberosve eorum pertinere; crediderunt veteres voluisse legem etiam tutelam ad eos pertinere: cum & adgnatos, quos ad hereditatem (lex) vocat, eosdem & tutores esse jussert, quia plerumque ubi successionis est emolumentum, ibi & tutelæ onus esse debet. Ideo autem diximus plerumque, quia si à fœmina impubes manumittatur, ipsa ad hereditatem vocatur, quum alius sit tutor.

SUMMA-

SUMMARIUM.

Quando & quomodo ma- | gis tutrix esse possit.
 ex jure Novo & Moribus Bel-

QUOD servis impuberibus manumissis patroni fiat tutor legitimus, docet præter hunc §. l. 1. c. 3. *D. de legit. tut. junct. l. 6. §. 1. de V. S. Ulpian. a tit. 12. §. 2. § l. quo tutela 73. de R. J.* Cæterum hæc regula (ubi successionis est emolumentum, ibi & tutelæ onus esse debet) patitur exceptionem in minore 25. ann. & muliere. *l. ult. C. de legit. tut. § d l. 73. § l. 1. §. 1. D. de legit. tut.* Ratio in muliere est in *l. 2. D. de R. J.* Jure novo propter maternum affectum concessum est matri & aviæ, ut possint esse tutrices si velint, modo renunciaverint secundis nuptiis & SCto Vellejano. *Nov. 118. c. 5. § Auth. matri & av. C. quand. mul. tut. offic.* Sed istæ renūciationes in Belgio in usu non sunt, quanquā tamen matres tutrices sine omni exceptione obligentur, & contractis secundis nuptiis ipso jure tutelam perdant. *Busf. ad l. 1. D. de legit. tut. & Zyp. tit. de tutor. & Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 1. n. 22. Lamb. Gor Adversar. tract. 4. §. 15.* Uberiorem usum hujus §. videre est apud eund. *Busf. d. loc. Schultz. h. t. § tit. 15 sup. lit. b. & Nos in titt. præcedentib.*

DE LEGITIMA PARENTVM
TUTELA.

TITULUS. XVIII.

Exemplo patronorum recepta est & alia tutela, quæ & ipsa legitima vocatur, nam si quis filium aut filiam, nepotem aut neptē ex filio, & deinceps im-
 pube-

liberos emancipaverit, legitime eorum tutor
erit.

I Nec confirmantur d.l. 3. §. ult. D. de legit. tut. l. ult. C. de emancip. lib. & l. 5. C. de dol. mal. Jure novo pater tanquam proximior cognatus tutor legitimus esset. d. Nov. 118. c. 4. & 5. Quomodo & quando jure veteri pro patrono habebatur, videsis apud Ulpian. d. tit. 12. §. 4. & tot. tit. D. si à parent. quis tutor & ibi Pac. Isagog. Usus advertere ex nostris l. 6. & ult. Inst. quib. mod. jus pat. & Enchirid. Imperat. jur. Gall. lit. t.

DE FIDUCIARIA TUTELA.

TITULUS XIX.

Est & alia tutela, quæ fiduciaria appellatur, nam si pater filium, vel filiam, nepotem, vel neptem, vel deinceps impuberes manumiserit: legitimam nanciscitur eorum tutelam. Quo defuncto, si liberi (ejus) virilis sexus existant, fiduciarii tutores vel fratris, vel sororis efficiuntur. Atque patrono legitimo tutore mortuo, liberi quoque ejus legitimi sunt tutores: quoniam filius quidem defuncti, si non esset à vivo patre emancipatus, post obitum ejus sui juris efficeretur, nec in fratrum potestatem recideret, ideoque nec in tutelam. Libertus autem, si servus mansisset, utiq; eodẽ jure apud liberos post mortẽ ejus futurus esset. Ita tamen hi ad tutelam vocantur, si perfectæ sint ætates, quod nostra constitutio in omnibus tutelis &

H cura

SUMMARIUM.

Varia textus lectio & expla- | natio.

PRior *hujus tit.* pars confirmatur per *l. 3. §. fin. & seqq. D. de legitim. tut.* Sed quod reliquam partem attinet, à vers. *Atqui Patrono*, &c. usque à vers. *Ita tamē* &c. eam spuriam & ab imperito aliquo Glossatore insertam putat *Hotom. hic.* propter *§. ult. tit. 15. de legit. agnat. tut.* Alii vero dicunt, Tribonianum hic loqui de jure veteri, & nec hic, nec in *§. 3. tit. 15. de legit. tut.* cogitasse de constitut. Anastasii in *l. 4. C. de legit. tut.* Sed hæc, ut aliena ab animadversione nostra, leviter duntaxat attingo, maxime quod ne jure novo, nec Moribus usum habeant. *d. Nov. 111. & nostr. ad d. tit. 15.* Quod omnes tutores, antequam ad tutelam administrandam admittantur, legitime seu perfectæ ætatis esse debeant, id est, majores 25 ann. monet itidem *l. 4. §. 8. de legit. tut. l. 1. §. 2. de minor. & l. ult. C. de legit. tut.* quæ hic indicatur in *fin.* Sed accipienda est generaliter ex generali ratione. Nam revera tantum de legitimis & dativis tutelis loquitur. Dici etiam potest, Tribonianum hic loqui à parte principali, ut sæpe alibi; vel per dativos tutores in *d. l. ult.* etiam testamentarios intelligi. Vide nostra ad *§. 13. tit. Inst. de excusat. tutor.* Moribus nō solum ætate major, sed etiam aliis novis modis (de quibus supra) major factus, tutor esse potest. *Schultz. ad tit. 14. Inst. qui testam. tut.*

E ATTILIANO TUTOR ET
EO QUI LEGE JULIA ET TITIA
DABATUR.

TITULUS XX.

Si cui nullus omnino tutor fuerat, ei dabatur in
be quidem à pratore urbano, & majore parte tri-
morum plebis tutor ex lege Attilia: in provin-
is vero à præsilibus provinciarum ex lege Julia
& Titia.

Hoc principium confirmatur & illustratur ex *l. si
quis 11. D. de testam. tut. Ulpian. d. tit. 12. §.
7. Liv. lib. 3. § 39. Dionys. lib. 6. § 10.* Hi tutores
ulgo dativi vocantur. *l. 7. dativ. D. rem pup. salv.
r. l. ult. C. de legit. tut.* Moribus Belgii ghehoosen
ooghden appellantur.

§. 1. Sed & si in testamento tutor sub condi-
tione, aut ex die certo datus fuerat, quamdiu con-
ditio aut dies pendeat, ex eisdem legibus tutor dari
oterat. Item si pure datus fuerat, quamdiu ex te-
amento nemo heres existebat, tamdiu ex eisdem
egibus tutor petendus erat: qui desinebat esse tutor
conditio extiterat aut dies venerat, aut heres ex-
iterat.

Hic §. ex ead. *l. 11. originem & confirmationem
trahit, & ex l. 10. si heredit. D. eod. junct. l. 9. §
26. §. ult. § l. seq. D. ibid.* Atque hunc §. apud
Belgas quoque usum habere, quilibet ex ipsa rei æ-
qui-

quitate animadvertere potest

§. 2. Ab hostibus quoque tutore capto, ex his legibus tutor petebatur, qui desinebat esse tutor si is qui captus erat, in civitatem reversus fuerat nam reversus recipiebat tutelam jure postliminii.

Hic §. coincidit cum *l. 1. §. 2. de legit. tut. junct. cum in una 17. §. 1. de appell.* Moribus quidem jus postliminii in usu non est, sed tutore tamen capto ab hostibus, interim dari alium à magistratu, certum est.

§. 3. Sed ex his legibus tutores pupillis deferunt dari, posteaquam primo consules pupillis utriusque sexus tutores ex inquisitione dare ceperunt, deinde praetores ex constitutionibus. Nam supradictis legibus neque de cautione à tutoribus exigenda, rem salvam pupillis fore: neque de compellendis tutoribus ad tutelae administrationem quidquam cavebatur.

Haec peti & explicari possunt ex *l. 1. §. 1. de con. firm. tut. Sueton. in Claud. Capitolin. in Marc. Ant. philosoph. ubi & postea Praetores tutelares datos meminit. Adde l. 1. C. de tut. illustr. l. 3. §. 4. C. Theod. de tut. De cautione tutorum dicam ad tit. 24 h. lib. 1. Modus autem compellendi tutores fit vel multae indictione, vel captis pignoribus, vel missio- ne in possessionem bonorum. l. 1. §. 1. D. de adm. tut. junct. l. 3. C. de susp. tut. l. si quis 9. de mun. & hon. l. 1. §. 3. de insp. vent. l. 9. §. fin. D. ad l. Jul. pecul. l. 5. pr. ut. in poss. legat. Moribus Belgii cogi solent pp ghysselinghe. Vinn. hic.*

See

§. 4. Sed hoc jure utimur, ut Romæ quidem præfectus urbi, vel prætor secundum suam jurisdictionem, in provinciis autem præsides ex inquisitione tutores crearent, vel magistratus jussu præsidum, si non sint magnæ pupilli facultates.

S U M M A R I U M.

Moribus Belgii tutoris datio-
nem jure Jurisdictionis | competere.

Primum membrum hujus §. de Præfecto urbi & Præatore cōfirmatur ex *l. Tit. 45. §. Romæ D. de exusat. § d. l. 1. C. de tut. illustr. l. 2. C. quand. mul. ut. off. junct. l. 1. pr. D. de offic. præf. urb. Grach. 2. de comit. 2.* Secundum membrum de præsidibus eorumque legatis, eruitur ex *l. 1. §. 8. § 27. D. de ut. § cur. dat. l. 5. § seq. C. eod.* Magistratum autem municipale jussu Præsidum (id est monitione. *l. 1. §. 6. de magist. conven.*) dedisse tutores, apparet etiam ex *l. 3. l. 19. §. 1. l. 24. l. ult. D. de tut. § cur. dat. l. 5. de confirm. tut. l. 1. §. 2. § 3. l. 2. de magist. conv. l. 1. 3. § 5. C. eod.* Moribus Belgii tutelæ datio vi jurisdictionis competit. Adde *Schneid. § Vultej. hic. Schultz. ad h. t. lit. a. § disp. nost. ad h. §.* Ideoque magistratus municipalis sine admonitione superiorum tutores constituere potest. *Busf. ad l. 6. de tutel. Treutl. disp. 8. vol. 2. thes. 4. lit. a.*

§. 5. Nos autem per constitutionem nostram hujusmodi difficultates hominum rescātes: nec expectata jussione præsidum, disposuimus, si facultates pupilli vel adulti usque ad quingentos solidos valeant, defensores civitatum una cum ejusdem civitatis religiosissimo antistite, vel alias publicas per-

personas, id est, magistratus, vel juridicum Alexandrinæ civitatis, tutores vel curatores creare legitima cautela secundum ejusdem constitutionis normam præstanda, videlicet eorum periculo, quæ eam accipiunt.

HÆc cōstitutio exstat in *l. sancimus 30. C. de Episc. aud. cui convenit Nov. 15. & Theoph. hic.* Quic hic intelligatur per solidum, dicturi sumus *ad §. 2. de Inst. de donat.* De satisfdatione & periculo magistratum qui cautionem accipiunt, latius *ad tit. 24. de satisfd. tut.* Moribus Belgii tutores dativos magistratus pupillaris, vel ubi ille non est, ordinarius constituere solet. Vide tamen *Zyp. d. tract. tit. de tut. & Gi-phan. ad §. 4. & 5. h. t.* Imo ex officio potest & debet, teste *Bus. ad l. 1. D. de tut. & curat. dat.*

§. 6. Impuberes autem in tutela esse naturali juri conveniens est, ut is, qui perfectæ ætatis non sit, alterius tutela regatur.

HUjus §. veritas per se manifesta exprimitur quoque in *l. 1. D. de minor. Cic. 1. de offic. Arist. 1. polit.* ejus vestigia & præcepta extant *Exod. 22. Proverb 14. Iacob. 1. 27. Ioan. 14. & passim in sacro Codice.*

§. 7. Quum ergo pupillorum pupillarumque tutores negotia gerant, post pubertatem tutelæ judicio rationem reddunt.

Hic §. comprobatur ex *l. 4. & 9. §. 4. D. de tut. & rat. distrab.* ubi etiam rationem Ulpianus addit, obquam nec curator durante administratione curæ utili actione tutelæ vel negot. gestor. conveniri potest. *l. 2. l. ration. 14. C. de adm. tut.* Sed illa ratione

one ut subtilitate quadā superhabita, Mores Belgii
 am maiore securitate pupillorum singulis annis red-
 tionem rationum administrationis requirunt. Zyp.
tit. de tutor. Vinn. ad h. §. quibus adde Schultz. &
chneid. ibid. Baron. ad h. t. part. poster. Gudelin. de ju-
noviss. lib. 1. c. fin. in fin.

DE AUCTORITATE TUTORUM.

TITULUS XXI.

*Auctoritas autem tutoris in quibusdam causis
 ecessaria pupillis est, in quibusdam non est neces-
 aria, ut ecce si quid dari sibi stipulentur, non est
 ecessaria tutoris auctoritas: quod si alius promittat
 pupilli, necessaria est tutoris auctoritas. Namque
 placuit meliorem quidem conditionem licere eis fa-
 cere etiam sine tutoris auctoritate: deteriore ve-
 ro non aliter quam (cum) tutoris auctoritate. Vnde
 in his causis ex quibus obligationes mutuae nascun-
 tur, ut in emptionibus, venditionibus, locationi-
 bus, conductionibus, mandatis, depositis, si tutoris
 auctoritas non interveniat: ipsi quidem, qui cum his
 contrahunt, obligantur: ac invicem pupilli non ob-
 ligantur.*

SUMMARIUM

Qui & quando pupillus ob- Belgii serverur.
 ligetur, & quid hic Moribus

Quod pupillus stipulando & per traditionem sibi
 acquirere possit etiam absque tutoris auctorita-
 te,

te, non vero alienare, nisi tutore auctore, docet etiam
evidenter *l. 5. § l. 9. obligat. D. de auct. tut. l. contra 2*
d. pact. § l. 11. pupill. D. de adq. rer. dom. In con-
tractibus vero ubi mutuae nascuntur obligationes
pupillum (scilicet qui iudicii capax est, vel saltem
qui dari potest. *§. 10. Inst. de inutil. stipul. l. 1.*
servus 141. §. 2. de V. O. § l. 6. servum. D. res
pup. salv. for.) alios sibi obligare posse, ipsum vero
non obligari aliis, dixerunt veteres IC. in *l. Iulian.*
13. §. antepen. de act. empt. § d. l. 9. de auct. tut. l. 5. §
1. D. eod. salva tamen exceptione doli, ne quis locu-
pletetur alterius cum iactura. *d. l. 5. § 1. D. ibid.* Moni-
bus Belgii servari, aut saltem servandum puto, ut pro-
missor, qui cum iudicio & intellectu promissit, pupillo
obligetur, etiam si dari nequeat. Ratio ex simplici iure
gent. (quod hodie sequimur) est hæc, quod unus-
quisque promissor deliberato & serio animo pro-
mittens obligetur, nulla habita ratione, an stipula-
tio nulla vel minus iudicii plena præcesserit. *Matth.*
v. 5. 37. c. 1. § 3. ext. pact. Unde & illud sequitur, quod
pupillus in contractibus (quatenus suam conditio-
nem facit meliorem) aliis quoque sine tutoris aucto-
ritate obligari possit. Vide *disp. nost. ad h. pr.*

*§. 1. Neque tamen hereditatem adire, neque
bonorum possessionem petere, neque hereditatem
ex fideicommissio suspicere aliter possunt, nisi tutoris
auctoritate (quamvis (illis) lucrosa sit) ne ullum
damnum habeant.*

Hic locus stabilitur ex *d. l. 9. §. 3. de auct. tut. § l.*
8. more. D. de adq. hered. junct. l. 4. in fin. ad Sct.
Trebell. Ubi & ratio hujus §. exprimitur, sed magis pro-
pria in *d. l. 8. § l. pupillus 189. de R. J.* Et quo-
niã hoc in casu nulli contrahentes sunt, qui cū pupillo
contraxerunt, atq; adeo nihil eis imputari potest, recte
&

hunc §. de Moribus Belgii procedere existimo.

§. 2. Tutor autem statim in ipso negotio præsens debet auctor fieri, si hoc pupillo prodesse existimaverit: post tempus vero, vel per epistolam interposita auctoritas, nihil agit.

Hic §. ex d. l. 9. §. pen. descriptus videtur, cui robur & lucē adfert l. 14. nō mult. junct. l. 1. in fin. 2. D. eod. l. 7. §. 1. de rescind. vend. l. 11. de adq. r. dom. l. nunq. 32. de usucap. Sed cum scrupulosa hujus §. ratio sit, Moribus attendi nequit. Vide nota ad pr. h. t.

§. 3 Si inter tutorem pupillumque judicium agendum sit: quia ipse tutor in rem suam auctor esse non potest, non prætorius tutor (ut olim) constituitur, sed curator in locum ejus datur: quo (curatore) interveniente, judicium peragitur, & coheracto, curator esse desinit.

Sententia hujus loci confirmatur & illustratur tot. tit. C. de in lit. dand. tut. l. 3. §. 2. l. 4. § 5. de tutel. l. 24. si plures D. de testam. tut. Ratio ejus tractatur etiam in l. 1. § 7. D. h. t. De prætorio tutore vide Ulpian. d. tit. 12. de tut. §. morib. 23. § Gi. han. ad h. §. Jure novo hic §. abrogatur Nov. 72. c. § 2. ubi Justinianus præcepit, ne debitor vel creditor pupilli tutor creetur, excepta matre & avia. Auth. ad hæc. C. quando mul. offic. tut. Vide & aliud temperamentum quod in Gallia servatur, puta si exiguæ quantitatis creditor tutor datus est. Autumn. in Cens. Gall. ad l. pater 70. de procurat. Porro eodem Imp. in d. Nov. constituit, ut si pupillus tutori, vel tutor pupillo debere cœpit, perpetuus adjungatur

tur. Quæ cum in utilitatem pupilli introducta sunt,
Moribus sequenda nemo ambigat.

QVIBVS MODIS TVTELA FI-
NITUR.

T I T U L U S XXII.

Pupilli pupillaque, cum puberes esse cœperint,
(a) tutela liberantur. Pubertatem autem vete-
res quidem non solum ex annis, sed etiam ex habi-
tu corporis in masculis aestimari volebant. Nostra
autem majestas dignum esse castitate nostrorum
temporum (existimans,) bene putavit, quod in
fœminis etiam antiquis impudicum esse visum est,
id est, inspectionem habitudinis corporis, hoc etiam
in masculos extendere. Et ideo (nostra) fa-
cta constitutione promulgata, pubertatem in ma-
sculis post decimumquartum annum completum il-
lico initium accipere disposuimus: antiquitatis nor-
mam in fœminis bene positam, (in) suo ordine re-
linquentes, ut post duodecim annos completos viri
potentes esse credantur.

Hoc pr. confirmatur ex l. ult. C. quand. tut. vel cur.
An & quomodo Justinianus putaverit, veteres
illam usurpassè impudicam inspectionem, quam
hic indicat, vide apud DD. ad h. pr. & nos ad
pr. Inst. de nupt. Sane ipsos Veteres inter se hic dis-
sensibile, tradit Ulpian. d. tit. 12. de tut. §. ult. Mori-
ribus Belgii tutela pubertate 14. annor. non finitur,
ne ex mutatione minus necessaria pupillus dam-
num

in capiat. *Gudelm. lib. 1. tit. ult. in fin. Christin. vol. decif. 148. Busf. ad l. 1. de tut. Vinn. ad h. pr. Schultz. id. Vide nostra ad pr. tit. seq.*

§. 1. Item finitur tutela, si adrogati sint ad-
ic impuberes, vel deportati: item si in servitu-
m pupillus redigatur, vel, (si) ab hostibus captus
erit.

Hic §. desumptus est ex *l. si adrogatur. l. 4. pr. §. 1. &*
2. D. de tutel. Usus ejus petere licet ex tit. Inst.
adopt. & tit. quib. mod. jus pat. potest.

§. 2. Sed etsi usque ad certam conditionem
atus sit (tutor) testamento: æque evenit, ut desinat
se tutor existente conditione.

§. 5. Præterea qui ad certum tempus testa-
mento dantur tutores, finito eo, deponunt tute-
am.

Hic duo §§. descripti sunt ex *d. l. 14. si adrog. §. 3. &*
ult. D. de tut. & l. 8. §. 2. D. de testam. tut. Ratio
est in l. 3. §. 1. D. de adm. tut. atque ita Moribus ser-
uari extra dubium est. Vide nostra ad §. 2. tit. 14.
Lib. 1.

§. 3. Simili modo finitur tutela morte vel pu-
illorum vel tutorum.

Hic §. asseveratur & temperatur per *l. 4. de tut. &*
rat. distrab. l. ibi tutela. §. 1. D. de tut. Ratio ejus
perspicua est, quam tamen varie traditam vide a-
ud DD. ad h. §. Moribus hic nihil mutatum scio.

§. 4. Sed & capitis deminutione tutoris, per
quam

quam libertas vel civitas amittitur, omnis tutela perit. Minima autem capitis deminutione tutoris, veluti si se in adoptionem dederit, legitimam tantum tutela perit, ceteræ non pereunt. Sed pupilli & pupillæ capitis deminutio, licet minima sit, omnes tutelas tollit.

Hic §. excussus est in §. ult. tit. 14. & 26. sup. Ita que jure novo si tutor se in adrogationem vel adoptionem dedit, manet nihilominus tutor. d. nov. 118 c. 4. & 5. Usus hujus §. colligere, facile est ex nostris ad tit. Inst. de adopt.

§. 6. Desinunt etiam tutores esse, qui vel remouentur à tutela ob id quod suspecti visi sunt, vel qui ex justa causa sese excusant, & onus administrandæ tutelæ deponunt, secundum ea quæ inferius proponemus.

Hic §. confirmatur ex d. l. si adrog. 14. §. pen. D. de tut. & Ulpian in d. tit. 12. §. 22. Adde nostra ad tit. 25. & 26. lib. 1. Ratio & Mores hic cuique obviunt.

DE CURATORIBVS.

TITULUS. XXIII.

Masculi (quidem) puberes, & fæminæ viri potentes, usq; ad vigesimum quintum annum completum curatores accipiunt: quia licet puberes sint, adhuc tamen ejus ætatis sunt, ut sua negotia tueri non possint.

SUMMA-

S U M M A R I U M.

Quæ ratio cur cura minor- | tur, & quis ejus usus in Bel-
ante an. 25. non exstingua- | gio.

IC locus explicatur & comprobatur ex l. 1. §. 2. & l. seq. D. de minor. Atque ita in Belgio usufruatur, paucis locis exceptis, ubi puberes (vulgo *ondige*) paulo breviori tempore circumscribuntur. *de Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 27. Baron. ad t. part. post, Schultz. ibid. Vinn. ad h. pr.* Ratio autem cur curator detur usque ad 25 ann. completum, redditur ab *Ulp. in d. l. 1. §. 2. & l. 3. §. minor. 3. D. d. l. 134. de V. S. & admittitur à Philosophis, qui statuunt, ante dictam ætatem vix aliquem integris circumspectis consiliis uti posse. Arist. init. Eth. 1. agyr. 6. phylolog. 5.* Imo tutius est, neminem simpliciter ob ætat. 25. annor. à tutela vel cura dimitti, sed dimissionem fieri causa cognita & auctoritate judicis interveniente. Quæ cautela recte hodie observatur in danda venia ætatis, licet petitio ejus haud ætatis annis (ut jure civili. *tot. tit. C. de his qui ven. ætat.*) astricta sit. Quinimo ne quidem post veniam ætatis impetratam puberes bona immobilia alienare possunt. *Vinn. ad h. pr. Grot. d. Introd. lib. 1. part. 10. Zyp. tit. de in integr. rest. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 28. n. 1. 3. & seqq. quod & juri civili consonans est. l. 3. C. d. tit. de his qui ven.*

§. 1. Dantur autem curatores ab eisdem magistratibus à quibus & tutores. Sed curator testamento non datur: datus tamen confirmatur decreto prætoris vel præsidis.

DE Magistratibus qui apud Romanos potuerunt, & hodie apud Nos possunt dare tutores sive curatores,

ratores, dictum est supra ad *tit. 20. de Attil. tut.* De curatore male testamento dato, sed tamen auctoritate Prætoris confirmato loquitur etiam *l. 7. tutelæ C. de testam. tut. junct. l. 1. §. fin. D. de confirm. tut.* Rationem dixi ad *§. ult. de tutel.* Moribus Belgii nullam differentiam esse inter tutorem & curatorem, dixi aliquoties supra. Adde *Argent. ad consuetud. Britan. art. 474. gloss. 2.*

§. 2. Item inviti adolescentes, curatores non accipiunt, præterquam in litem, curator enim & ad certam causam dari potest.

S U M M A R I U M.

Quibus adolescentibus jure | tores dentur.
veteri, novo & Moribus cura-

Adolescentes invitos (etiam post cōstitut. D. Marci) curatores non accepisse præterquam ad lites, apparet manifeste cum ex recentiorū Ictorum responsis, tum posteriorum Impp. rescriptis. *l. si impub. 13. §. fin. & cur. dat. l. 7. §. 2. de minor. l. 6. matris C. qui pet. tut. l. 3. C. de in integr. rest. junct. l. 2. C. qui legit. person.* Olim ex lege Lætoria tantum lascivioribus curatores dabantur, id est, causis redditis. *Plaut. in Pseud. & DD. hic.* Verum hoc tanquam ignominiosum abrogavit M. Anton. Philosophus, constituitque, ut etiam dicti minores acciperent curatores non redditis causis, *Auctore Capitol. in Marc.* Ratio vero hujus hæc esse videtur, quod alioqui furiosi, aut prodigi vel mente capti haberentur. *arg. §. 3. & 4. h. t.* Cæterum Moribus hodiernis illa ratione posthabita tutius visum est, ut etiā inviti curatores accipiāt. *Busf. ad d. l. 1. de tut. Zyp. d. tit. Vinn. hic. Schultz. ad h. t. lit. b. Treutl. disp. 8. vol. 2. thes. 8. lit. a. Argent. d. loc. Bar. ibid.*

id. part. post. Ratio allegata est in *pr. hujus tit.* Quid, non habeant tutorem, & tamen in jus vocentur? vide *Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 25.*

§. 3. Furiosi quoque & prodigi, licet majores viginti quinque annis sint, tamen in curatione sunt ignatorum ex lege duodecim tabularum. Sed lent Romæ præfectus urbi vel prætores; & in provinciis præsides ex inquisitione eis curatores are.

Hic §. confirmatur & explanatur ex *l. 1. §. 13. D. de curat. fur. Ulpian. tit. 13. de curat.* quibus addatur *Tull. 2. de invent. §. 3. Tuscul. Horat. 2. ferm. 3.* Ratio in furioso evidens est. Ratio in prodigo exstat in *§. vers. expedit enim &c. Inst. de his qui sui.* An quis odie ipso jure prodigus videri possit, vide in *disp. post. ad h. §.* Quis hodie prodigo curatorem constituat, satis patet ex præcedentibus, & consuetudine ejusque loci. Vide *Christin. decis. 173. vol. 3.*

§. 4. Sed & mente captis, & surdis, & mutis, & qui perpetuo morbo laborant, (quia rebus suis superesse non possunt) curatores dandi sunt.

Hic §. asseritur ex *l. 2. de curat. fur. l. 8. §. ult. §. l. 12. D. de tut. curat. dat.* Moribus harum Regionum furiosis, mente captis, cæterisque qui hic enumerantur, à Magistratu pupillari curatores dari, aut dari oportere, significavi ad *tit. 15. §. 20. supr.* Sed quid, si surdi & muti sibi tutores dederit? confirmandos arbitror. *Matth. 20. v. 15.*

§. 5. Interdum autem & pupilli curatores acci-

accipiunt, ut puta si legitimus tutor non sit idoneus: quoniam habenti tutorem tutor dari non potest. Item si testamento datus tutor, vel à prætore, aut præside, idoneus non sit ad administrationem, nec tamen fraudulenter negotia administret, solet ei curator adjungi. Item loco tutorum, qui non in perpetuum, sed ad tempus à tutela excusatur, solent curatores dari.

S U M M A R I U M.

Quæ sit ratio, cur pupillo | dari nequeat, quæque ut scrupulosa rejicitur.
tutorem habenti alius tutor

Sententia hujus §. adstruitur ex variis legibus. *l. pietat. 6. C. de suspect. tut. l. 11. testam. C. de excusat. tut. l. solet 13. D. de tut. l. ult. C. in quib. caus. tut. l. quot. 9. in fin. l. tutor 39. §. rer. D. de adm. tut.* Ratio seu regula hic tradita, totidem verbis extat in *l. idem fiet 27. de testam. tut. l. 20. ventri §. 1. D. de tut. & cur. dat. l. 9. si soror. C. qui dar. tut. l. 9. C. qui pet. tut.* Quænam sit ratio rationis, variant Interpretes. Probabilis hæc est, quia absurdum & contra rei naturam videtur, aliquem in duorum diversorum parentum quasi potestate esse, id est, pupillum habere tutorem testamentarium & dativum, quum unus alterum excludat. Ut ut sit, scrupulositas quædam est, quæ etiam ab illa ratione tanquam fortiori vincitur, quod pupillo non nisi tutor dari possit. *§. 1. de tutel.* Moribus Belgii minus idoneo adjungi magis idoneum tutorem vel curatorem, extra controversiam puto.

§. 6. Quod si tutor adversa valetudine, vel alia necessitate impediatur, quo minus negotia pupilli

illi administrare possit, & pupillus vel absit, vel
fans sit: quem velit actorem, periculo ipsius tu-
oris, prator, vel qui provincia præerit, decreto
constituet.

Ic §. elicitur & illustratur ex *l. decreto 24. de adm.
tut. l. neq. 11. C. de procur. l. un. C. de act. à tut. seu
ur. l. 10. C. de appell. l. 13. §. 1. D. de tut.* Hæc cum Mori-
us mutata non sunt, cur stare prohibentur? Quo-
modo actores constituentur in camera Imperii, vide
Gail. 2. obs. 107.

DE SATISDATIONE TUTO- RUM VEL CURATORUM.

TITULUS XXIV.

Ne tamen pupillorum pupillarumve, & eorum
qui quævè in curatione sunt negotia à curatoribus
curatoribusve consumantur, vel deminuantur: curet
prator, ut & tutores, & curatores eo nomine sa-
tisfident. Sed hoc non est perpetuum: nam tutores
testamento dati satisfacere non coguntur, quia fides
eorum & diligentia ab ipso testatore adprobata
est. item ex inquisitione tutores vel curatores dati,
satisfactione non onerantur: quia idonei electi
sunt.

SUMMARIUM.

Quid Moribus Belgii circa sa- tisfactionē tutorū servetur?

Tutorum seu curatorum satisfactionem cum
commodo pupillorum exigi, confirmat *l. 4. §. 10.*

I

tit.

tit. D. re pup. salu. for. tot. tit. de fidejuss. tut. tot. tit. D. de magistrat. conv. & tot. tit. C. 42. 46. 57. & ult. Lib. 5. Origo ejus ex constit. Trajani videtur. *l. 2. de magistrat. conv. & l. pen. C. eod. junct. Hotom. hic, sed & Bauduin & Giphani. ibid.* De exceptis testamētariis & illi tutoribus qui ex inquisitione dati sunt, idem tradit *pen. C. de tut. qui non satisfd. & l. testam. 17. de test. tut.* Ratio de testamētariis petita videtur ex *l. 36. amiciß. de excus. l. 27. de creat. C. de Episc. and l. ult. §. 5. C. de curat. fur.* Ratio de dativis sumpta est ex *l. si impub. 13. §. ult. D. de tut. & cur. dat.* Sed neutra apud Belgas sufficiens judicatur, ut dixi ad *§. ult. tit. 13. de tut.* Porro Moribus Belgii raro fidejussores aut pignora requirantur, quod pupilli tacitam & legalem habeant hypothecam in omnibus bonis tutoris. Vide tamen *Vimm. Ant. Math. ad h. pr. Schultz. ad h. t. Zyp. d. tit. de tutor. Tim. Fabr. disp. anniv. 9. thes. 7. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 7. 10. & 12. Joan. à Sande lib. 2. tit. 9. def. 9. & seq.*

§. 1. Sed si ex testamento vel inquisitione duo pluresve dati fuerint, potest unus offerre satisfactionem de indemnitate pupilli vel adolescentis, & contutori suo vel concuratori præferri, ut solus administret, vel ut contutor (aut cōcurator) satis offerens præponatur ei, ut & ipse solus administret. Itaque per se non potest petere satisfactionem à contutore suo vel concuratore: sed offerre debet, ut electionem det concuratori vel contutori suo, utrum velit satis accipere, an satisfdare. Quod si nemo eorum satis offerat, si quidem adscriptum fuerit à testatore, quis gerat, ille gerere debet, ut edicto prætoris cavetur. Sin autē ipsi tutores dissenserint cir-

eligendum eum, vel eos qui gerere debent, tutor partes suas interponere debet. Idem & pluribus ex inquisitione datis comprobandum est: est, ut major pars eligere possit, per quem administratio fiat.

Quoniam pupillo omnino expedit, ut unus tutor ex pluribus solus administret. l. 3. §. apparet 6. de adm. tut. solet ipse testator uni onus administrationis imponere, cujus voluntas imprimis attendenda est. l. 1. C. de SS. Eccles. junct. d. §. 6 l. 3. Quod si talis voluntas testatoris expressa non sit, tunc ipsi tutores solent ex permissione Prætoris unum eligere, qui administret. Sed si nec talis electio instituta est, tunc prætor illi tutori concedit administrationem, cui data optione satis obtulit. Sed si denique nec talis oblatio facta est, tunc Prætor ex dissentientibus unum eligit, qui administrationem suscipiat. d. §. 1. §. l. 7. §. ult. D. rem pub. salv. l. 3. de adm. tut. l. 17. 18. §. 19. D. de testament. tut. Moribus vulgo vocatur *en administreerende voogt*.

§. 2. Sciendum autem est, non solum tutores vel curatores pupillis, vel adultis, ceterisque personis ex administratione rerum teneri: sed etiam in eos, qui satisfactionem accipiunt, subsidiariam actionem esse, quæ ultimum præsidium possit asferre. Subsidiaria autem actio in eos datur, qui aut omnino a tutoribus vel curatoribus satisfdari non curaverunt, aut non idonee passi sunt caveri. quæ quidem tam ex prudentum responsis, quam ex constitutionibus imperialibus etiam in heredes eorum extenditur.

Hic §. confirmatur per *l. 1. 2. 4. § 6. D. de magistrat. conv. § l. 1. 2. 3. § 4. C. cod.* Moribus actio subsidaria vix in usu est, nisi quando dolo aut culpa pari magistratus tutores cavere non curarunt *Zyp. d. tit. de tut. Treutl. vol. 2. disp. 9. thes. 7. Bugnion. 1. de legib. abrogat. Vinn. § Schultz. hic.* Rationem collige ex nostris ad *pr. h. t. in fin.* Vide tamen *Christin. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 6. § 10. § decis. 181. § seq. vol. 3.* Quod multo magis procedit in aliis casibus ubi Scabini fidejussores justificarunt. *Neostad. decis. 61. sup. Senat.*

§. 3. Quibus constitutionibus & illud exprimitur, nisi caveant tutores & curatores, pignori-
bus captis coërceantur.

Hæ constitutiones in Codice nostro repetitæ prælectionis non reperiuntur, teste *Balduin. hic.* De modo compellendi tutores, dixi ad §. 3. *tit. Inst. de Attil. tut.* Sed apud Belgas hic §. vix usum habet, ut constat ex nostris ad *pr. h. tit.*

§. 4. Neque autem præfectus urbi, neque prætor, neque præses provinciae, neque quisquam alius, cui tutores dandi jus est, hac actione tenebitur: sed hi tantummodo, qui satisfactionem exigere solent.

Hic §. comprobatur ex *l. 1. §. 1. 2. § 7. § passim D. de magistr. conv. l. 6. § ult. C. cod. Nov. 94. in fin.* Quia tamen hodie contra eos actio de dolo detur, dubitandum non est, ut dixi ad §. 2. *h. t.* Adde *Tulden. § Perez ad d. tit. C. de magistr. conv. Christin. vol. 3. decis. 181. Baron. ad h. t. part. poster.* Sane magistratum interdum fidejussores in securitatem pupillorum exigere

re posse, apud omnes in confesso puto.

DE EXCUSATIONIBVS TUTORUM VEL CURATORUM.

TITULUS XXV.

Excusantur autem tutores & curatores variis causis: plerumque tamen propter liberos, siue in testate sint, siue emancipati. Si enim tres liberos superstites Romæ quis habeat, vel in Italia quatuor, vel in provinciis quinque, à tutela vel curatore potest excusari, exemplo cæterorum munerum: nam & tutelam & curam placuit publicum munus esse. Sed adoptivi liberi non prosunt. In adoptionem autem dati, naturali patri prosunt. Item nepotes ex filio prosunt, ut in locum patris sui succedant, ex filia non prosunt. Filii autem superstites tantum ad tutelam vel curam muneris excusationem prosunt, defuncti autem non prosunt. Sed si in bello amissi sunt, quasitum est, an prosint? Et constat eos solos prodesse, qui in acie amittuntur. hi enim, qui pro republica ceciderunt, in perpetuum per gloriam vivere intelliguntur.

SUMMARIUM.

- | | |
|--------------------------|----------------------------------------|
| 1. Textus comprobatio. | excusationum in arbitrio iudicis esse. |
| 2. Moribus Belgii causas | |

QUOD apud Romanos dictus numerus liberorum regulariter à tutela (ut & à cæteris muneribus) per-

personalibus seu civilibus) excusaverit, ostendit etiam
*l. 2. §. 1. de vacat. mun. l. 2. §. 2. l. amiciff. 36. §. 1. D. h. t. l. 1. C. qui num lib. licet emancipati essent. d. l. 2. §. 3. h. t. & d. l. 2. §. 5. de vacat. & excus. mun. modo super-
 stites. d. l. 2. §. 4. h. t. & non mortui in publica acie. l. bello 18. D. eod. Gell. lib. 2. c. 15. Idē, quod hic de nepo-
 tibus ex filio & de liberis adoptivis, responsum est in
 d. l. 2. §. 7. D. h. t. & d. l. 2. §. 2. de vacat. mun. Porro tuteli
 munus publicum esse, quod publice unicuiq; incum-
 bit, comprobatur ex *l. filiusf. 9. D. de his qui sui vel
 alien. quod & Mores Belgii sequuntur. Sed causas excu-
 sationum (ut pleraque alia similia) Belgæ arbitrio Ma-
 gistratus committunt, cum hoc rei sive negotii natura
 expostulare videatur. Sane præmia πολυπαιδία
 apud Nos cessare, liquidæ consuetudinis est. Vide
 etiam *Schultz. hic. lit. a & Baron. ad h. t. part. poster.*
 Quanquam recentioribus arrestis Galliæ cautum est,
 ut terni liberi à tutela curatela ve excusent. *Bugnion.*
*leg. abr. l. 6. coll. 66. & Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de se-
 cund. nupt. in fin. Mechliniæ tamen non excusant,*
teste Christin. a d. l. Mechlin. tit. 19. art. 6. n. 5. cui adde
decis. 171. & 174. vol. 3. An & quomodo hodie occisi
bello intelligantur per gloriam vivere, ad obtinen-
dum effectum majoratus, vide apud Georg. de Cabedo
*decis. 147.***

§. 1. Item divus Marcus in Semestribus
 rescripsit, eum, qui res fisci administrat, à tu-
 tela vel cura, quamdiu administrat, excusari
 posse.

Hic §. eruitur ex *l. administ. 41. l. 22. §. 1. l. 26. & 30.*
D. h. t. l. 10. C. eod. l. ult. C. qui dar. tut. De seme-
stribus vide Briffon. in lex. Pet. Fab. præfat. semest. Ho-
tom. hic. Ratio poni potest, cum in dignitate rum
 in

his occupationibus quæ regulariter administrato-
rerum fiscalium ita distrahunt, ut vix alterius
otiois superesse queat. Usum jam dixi in *pr. h. t.*

§. 2. Item qui reipublicæ causa absunt, à tu-
tela vel cura excusantur. Sed & si fuerint tuto-
res vel curatores (dati), deinde reipublicæ causa
cessasse cœperint, à tutela vel cura excusantur, qua-
vis reipublicæ causa absunt, & interea curator
eorum datur: qui si reversi fuerint, recipiunt
tutela, nam nec anni habent vacationem, ut
Pomianus libro quinto Responsorum scripsit:
in hoc spatium habent ad novas tutelas vo-
cari.

[[Ic §. resultat ex *d. l. 41. §. 2. & l. 10. pr. & l. pen. D.*
h. t. & tot. tit. C. si tut. vel cur. Reip. l. 4. de vacat. &
excus. mun. Rationes cujuscunque articuli in hoc §.
probabiles sunt quas vide apud *DD. ad h. §. sed*
tutius tamen arbitrio judicis tribuuntur. *d. pr.*

§. 3. Et qui potestatem aliquam habent, se
excusare possunt, ut divus Marcus rescripsit: sed
acceptam tutelam deferere non possunt.

Prior pars §. confirmatur per *d. l. 41. administ. §. 2.*
l. 6. §. remitt. 16. D. h. t. junct. l. 17. §. 4. & §. D. cod.
ult. C. ibid. & l. ult. C. de silentiar. exceptio quæ
etiam regulam confirmat, traditur in *l. propt. magist.*
§. D. h. t. Posterior pars elucescit ex *d. l. 41. §. 2. h. t.*
l. verum 11. §. 2. D. de minor. Ratio prioris colli-
gitur ex nostris ad §. 1. *h. t.* Ratio posterioris est, quia
facile est susceptam tutelam continuare. Quid
apud Belgas servetur, quidve servandum sit,

innuunt superiora. *Schultz ad h. t.* notat hoc omnes Magistratus à tutela excusari, nisi volent susceperint.

§. 4. *Item propter litem, quam cum pupilo vel adulto tutor vel curator habet, excusari ne potest; nisi forte de omnibus bonis, vel hereditaria controversia sit.*

Hic §. lumen & robur accipit ex *l. propt. lit. 21. l. h. t. §. l. 16. C. eod.* Sed corrigitur per *Nov. 72 & 74.* ut dixi ad §. ult. *Inst. de aud. tut.* ubi & usum & rationem videbis.

§. 5. *Item tria onera tutelae non adfectatae vacationem, praestant vacationem, quamdiu administrantur. ut tamen plurium pupillorum tutela vel curatorum bonorum, veluti fratrum, pro una computetur.*

Haec constitutio Justiniani conflata est ex *l. 2. §. ult. §. trib. ll. seqq. D. h. t.* quibus similes sunt *l. 15. 16. 1. 31. D. eod. §. tot. tit. C. de num. tut.* Ratio est, quia tutor triplici tutela quasi tribus liberis ita occupatur, ut vix quartae vacare possit. Quin & una tutela aliquando excusare potest. *l. si is 31. §. ult. D. de excusat.* quae lex etiam argumentum praebet, rectius hodie dictam causam excusationis propter tria onera tutelae arbitrio iudicis committi. *d. pr. h. t.*

§. 6. *Sed & propter paupertatem excusationem tribui, tam divi fratres, quam per se divus Marcus rescripsit, si quis imparem se oneri injungere possit docere.*

Hic

Ic locus descriptus est ex *l. paupert 7. D. h. t. & adjuvatur l. 40. post suscept. §. ult. D. eod.* Ratio in *l. si quis 112. §. ult. de V. O. junct. l. pen. §. ult. D.* Quod putat Zyp. tit. de tutor. pauperem honeste tutela data excusandum & excludendum esse, tutus etiam arbitrio judicis relinqui existimo. Adde *atumn. in Cens. Gall. ad l. 8. de suspect. tut.*

§. 7. Item propter adversam valetudinem, propter quam ne suis quidem negotiis interesse possit, excusatio locum habet.

IUjus §. fons extat in *l. non solum 10. §. ult. C. l. pen. §. fin. D. h. t.* ubi & ratio additur, quæ tam regnans est, ut iudex etiam Moribus nostris juxta non arbitrari debeat.

§. 8. Similiter eos, qui literas nesciunt, esse excusandos divus Pius rescripsit, quamvis & imitari literarum possint ad administrationem negotiorum sufficere.

Quis nesciat literas, id est, legere & scribere, docet *Vitruv. l. 1. c. 1. Columell. l. c. 8. Cassiodor. 1. Inst. DD. ad h. §.* eum autem se excusare non posse, si modo non sit expers negotiorum, respondit etiam *odestinus in l. 6. §. ult. D. h. t.* Moribus Belgii hæc causa ob rationes supra allegatas arbitraria est.

§. 9. Item si propter inimicitias aliquem testamentum tutorem pater dederit, hoc ipsum præstat excusationem: sicut per contrarium non excusantur, qui se tutelam administraturos patri pupillo promiserant.

Primum membrum hujus §. sumptum videtur ex *d.l.6. §. 17. dat remiss. D. h. t.* Ratio est, quia malitiis indulgendum non est. *arg. l. 38. in fundo D. de R. V.* Deinde periculosum esset pupillo, si talem tutorem agnosceret. Quare Quidam Interpretes vocabulum excusationis hic tantum modestiæ causa, vel improprie poni, sed revera supradictum tutorem non esse admittendum, statuunt. *arg. l. amici. §. 36. pr. D. h. t.* Alterum membrum mutuatum ex *l. spadon. 15. §. 1. D. h. t.* probandum & servandum esse, monet *c. 23. Deut. & c. 5. Matth.*

§. 10. Non esse autem admittendam excusationem ejus, qui hoc solo utitur, quod ignotus patri pupillorum sit, divi fratres rescripserunt.

Marc. Antonin. Philosophum & Æliū Verum rescripsisse, ne talis excusatio admitteretur, verisimile est ex *d. l. Spadon. 15. §. qui dixerit. 14. D. h. t.* Adde *Spartian. in Æl. Ver.* Idem Mōribus servandum est, sed salvo tamen arbitrio judicis, ob incertam rei conditionem.

§. 11. Inimicitia, quas quis cum patre pupillorum vel adulatorum exercuit, si capitales fuerunt, nec reconciliatio intervenit, à tutela vel cura solent excusare.

Descriptus & hic §. est ex *d. l. 6. §. dat. remission. 17. D. h. t.* Ratio allegata est in §. 9. *h. t.* cui illa accedit, quod ipse tutor alias gravi suspicione laboraret, quum præsumatur, manere alta mente repositum judicium Paridis. Quæ causæ tantæ sunt, ut etiam talis tutor rejici possit. *arg. l. 3. §. si tut. 12. D. de suspect. tut.*

Sed reconciliato fidendum putat *Balduin. hic.* to pertinet illud Terentii, amantium iræ amoris integratio est. Quid hic Moribus, patet ex antecedentibus.

§. 12. Item is, qui status controversiam à villorum patre passus est, excusatur à tute-

[Ic §. confirmatur *arg. d. l. 6. §. 17. & 18. D. h. t.* Ratio dicta est in § præced. Moribus hunc §. in ad-
ptitiis suū usum habere, sicuti & in illis qui super
u familiæ vel civitatis controversiam passi sunt,
libet proprio Marte animadvertere potest.

§. 13. Item major septuaginta annis tutela,
cura se potest excusare, minores autem viginti-
inque annis, olim quidem excusabantur: nostra
em constitutione prohibentur ad tutelam vel
am adspirare: adeo, ut nec excusatione opus
Qua constitutione cavetur, ut nec pupillus ad
itimam tutelam vocetur, nec adultus: quum sit
ivile, eos, qui alieno auxilio in rebus suis ad-
ministrandis egere noscuntur, & ab aliis reguntur,
orum tutelam vel curam subire.

U. ann. 70. implevit, regulariter se excusare po-
test. *d. §. 13. & l. 2. pr. D. h. t. & l. un. C. qui ætat. l. 3.*
jure immunit. Qui vero necdum implevit ann. 25.
im (si Imperatori nostro credimus) excusare se po-
at, sed hodie nec per se, nec per alios administrare
test. *d. §. 13. & l. ult. C. de leg. tut.* cujus tamen varias
interpretationes vide apud *Hotom. Giph. Bacch. &*
in. hic. Adde nostra ad *tit. 19. de fiduc. tut.* ubi & u-
sum

sum hujus §. notare est. Excusatio septuagenarii ppter sui naturam Moribus rectius arbitrio judicis conceditur. Vide tamen Joan. à Sande lib. 2. tit. def. 5. & seqq.

§. 14. Idem & in milite observandum est: nec volens ad tutelam onus admittatur.

Hic §. comprobatur ex l. 4. C. qui dar. tut. & l. 8. de legat. Ratio est, ne milites cum damno Republicae avocentur à signis & castris militaribus. Quia ratio tanti momenti videtur, ut Moribus sequenti sit, nisi milites in otio degant. Schultz. ad h. t. lit. f. bi etiam testatur, DD. hunc §. ad milites coelestem hoc est, sacerdotes Ecclesiae extendere.

§. 15. Item Romae grammatici, rhetores, & medici, & qui in patria sua has artes exercent, & intra numerum sunt: à tutela & cura habent vacationem.

Hic locus conflatus est ex responso Modestini in d. l. 6. §. 1. & seqq. D. h. t. & confirmatur ac illustratur tot. tit. C. de Profess. & Medic. & l. ult. §. ult. D. a mun. & honor. Ratio tam perspicua est, ut Mores imitari non denegent. Schultz. hic. lit. d. Cur autem Justinianus hic nullam fecerit mentionem de Philosophis & Jurisperitis, notant Balduin. & Vinn. ad h. §.

§. 16. Qui autem vult se excusare, si plures habeat excusationes, & de quibusdam non probaverit: alius uti intra tempora (constituta) non prohibetur. Qui autem excusare se volunt, non appellant: sed intra quinquaginta dies continuos, ex

quo cognoverint se esse tutores vel curatores da-
se excusare debent, cujuscunque generis sint,
est qualitercunq; dati fuerint tutores; si intra
tesimum lapidem sunt ab eo loco, ubi tutores
i sunt. Si vero ultra centesimum lapidem ha-
ant: dinumeratione facta viginti millium diur-
um, & amplius triginta dierum qui tamen (ut
evola dicebat) sic debent computari, ne minus
t, quam quinquaginta dies.

S U M M A R I U M.

Quando olim à datione tu- instituta sit, & quando hodie
is excusatio & appellatio | constituenda.

HUjus §. pr. consentit cum l. propter 21. §. 1. D. h. t.
& l. 13. §. 8. D. eod. quibus regulæ accedunt in l.
mo 8. de except. & l. 43. nemo. de R. J. Quod tutor
antaxat se excusare, non vero appellare possit, nisi
ost rejectam excusationem, traditur itidem in l. 1. §.
D. quand. appell. quod & Mores sequuntur, teste
alden. ad h. t. c. 11. Grot. d. Introd. 1. part. 7. Christin.
l. 3. decis. 171. n. 12. Rationem vide in disp. nest. ad
§. ubi & legitimum tutorem se excusare posse,
sputando probamus. Usus dixi ad tit. 15. de legit.
gnat. tut. Excusationem autem intra 50. dies con-
nuos instituendam esse, scribit & JCtus in l. 13. §. 1.
§. l. quinquag. 38. D. h. t. ex quibus ll. junct. l. 6. C. h. t.
§. l. 3. D. de V. S. reliqua hujus §. confirmantur. Mo-
bus harum Regionum tutor vel curator regulariter
utra 3. septimanas coram competente Magistratu se
excusare debet. Vinn. ad h. §. Grot. d. part. 7. In Gal-
a non male dilationes seu excusationes pro locorum
intercapedine conceduntur, teste Baron. ad t. part.
ost. Sane pupillorum atque adeo Reipub. interest
tuto.

tutores se quam primum excusare, quoniam ali-
pendente excusatione facile pupilli damnum
rent. Unde non male apud quasdam Gentes
ipsa datione tutoris datur appellatio. *Argent. ad*
Britan. art. 476. præsertim apud Francos quib-
mnes tutelæ dativæ videntur. *Argent. ad dd. cons.*
274.

§. 17. *Datus autem tutor, ad universum*
rimonium datus esse creditur.

Hic §. mutilus est, ideoque supplendus &
plicandus est ex *d.l. propter 21. §. 2. D. h. t. Hot.*
& Wesemb. hic. Ratio autem hujus §. hæc est, quod
qui toti personæ pupilli datus est, consequenter
inibus ejus bonis administrandis datus videatur
excepto casu *l. 15. de testam. tut.* ut dixi ad §. 4.
14. *qui testament. tut.* ubi & usum hujus §. a-
didi.

§. 18. *Qui tutelam alicujus gessit, in vit-*
curator ejusdem fieri non compellitur: in tantum
ut licet paterfamilias, qui testamento tutorem da-
dit, adjecerit se eundem curatorem dare: tamen in
vitum eum curā suscipere non cogendum, divi Se-
verus & Antoninus rescripserunt.

Hic §. concordat cum *l. Gajus 16. D. h. t. & l. 20*
curator. C. eod. sed hodie nec usum nec rationem
habet, ut supra dixi & probavi sæpius. Adde *Schultz*
ad h. t. lit. g.

§. 19. *Idem rescripserunt, maritum uxori*
sue curatorem datum, excusare se posse, licet se im-
misceat.

S U M M A

S U M M A R I U M.

aria . explicatio , & quid | rumque ratio.
ibus hic cautum sit , co-

Biscore, aut saltem improprie & verecundiæ cau-
sa Tribonianus hic dicit , maritum se excusare
le; quia in bonis paraphernis (de quibus hic agi-
o, licet & Alii non improbabiler existiment,
peratorem hic loqui de receptitiis, quorum custo-
n & administrationem mulier in se recepit. *arg. l.
C. de pact. convent.*) etiamsi vellet, tamen curator
non possit. *l. 2. C. qui dar. tut. l. verum 14. D. de cu-
fur. l. 4. C. de excusat. tut.* Ratio redditur, quia
probabili suspitione cavendum est, ne maritus
sentiente uxore res ejus dissipet & diminuat. Cæ-
um Moribus cessante illa scrupulosa suspitione
ritus ipso jure (ut loquuntur) uxoris dominus &
ator est. *Gudelin. de jure noviss. lib. 1. c. 7. 8. Zyp.
t. de tutor. Vinn. Balduin. ad h. §. Bar. ad h. t. part. post
ult. ibid. lit. h.* Ratio est, quia uxor propter debi-
tem sexus in potestate mariti est. *Genes. 3. Num.
1. Corinth. 11. § 14. Ephes. 5. 1. Pet. 3.* Nec hæc res
n periculo uxoris conjuncta est, quia potest ma-
administrationem bonorum vel ab initio in pa-
dotalibus, vel postea, si dilapidet, interdicere.

§. 20. *Si quis autem falsis allegationibus ex-
ationem tutela meruerit, non est liberatus one-
tutele.*

[Ic §. cōfirmatur ex *l. 1. § ult. C. si tut. fals. alleg.* sed
pœna ejus hodie arbitraria est, quia circumstatiæ
us negotii ita variare possunt, ut lege vix quid cer-
tatur queat: *Zyp. tit. de pœn.* Deinde nec secun-
s tutor excusabitur ob id quod prior se falsis alle-

ga-

gationibus redemit, quia pœna illius hujus præmi-
vel excusatio esse non debet, arg. l. si segens 15.
D. de SCto Syllan. & Claud.

DE SUSPECTIS TUTORIBUS
VEL CURATORIBUS.

TITULUS XXVI.

*Sciendum est, suspecti crimem ex lege duodecim
tabularum descendere.*

HOc pr. descriptum est ex l. 1. §. 2. D. h. t. quod et
iam confirmant Cic. 3. de offic. Plat. lib. 11. de
gib. & DD. ad d. pr.

§. 1. Datum est autem jus removendi tutores
suspectos Romæ prætori & in provinciis præsidibus
earum, & legato proconsulis.

EXsculptus & hic §. est ex d. l. 1. §. 3. & 4. D. h. t. cui
convenit l. 10. D. eod. l. 4. D. de offic. ejus cui manu
l. 1. §. 11. D. ad SC. Tertull. sed quia d. §. 11. tantum le-
quitur de Præside, varix hic commentæ sunt con-
ciliationes, quas videre licet apud Hotom. Aliosque au-
h. §. 1. Moribus Magistratus qui dare tutores, riden-
etiam de illis suspectis cognoscere possunt. Vinn. hic
Schultz. ad h. t. lit. a.

§. 2. Ostendimus, qui possint de suspecto co-
gnoscere, nunc videamus, qui suspecti fieri possint.
Et possunt quidem omnes tutores fieri suspecti, sive
sint testamentarii, sive non sint, sed alterius gene-
ris

is tutores. Quare & si legitimus fuerit tutor, accusari poterit. Quid si patronus? Adhuc item erit dicendum: dummodo meminerimus, famæ patroni parcendum esse, licet ut suspectus remotus uerit.

Hic §. ad verbum descriptus est ex d.l.1. §. ostendimus 5. D. h. t. cui explicationem & lucem adfert 3. §. 2. & 3. §. l. si tutor 9. D. eod. Quæ cum à sanatione aliena non sunt, quæ hic censura Belgica notanda sit, facile est advertere. Adde Baron. ad h. t. art. poster.

§. 3. Consequens est, ut videamus, qui possint suspectos postulare. Et sciendum est quasi publicam esse hanc accusationem, hoc est, omnibus utere. Quinimo & mulieres admittuntur (ex recripto divorum Severi & Antonini:) sed ea sola, & pietatis necessitudine ductæ, ad hoc procedunt; puta mater, nutrix quoque, & avia, potest & error, sed & si qua alia mulier fuerit, quam prætor prope pietate intellexerit, sexus verecundiam non egredientem, sed pietate productam, non suocere injuriam pupillorum, admittet eam ad accusationem.

Etiam hic §. desumptus est ex d.l.1. §. 6. & 7. h. 2. & repetitur in l. 6. & 7. C. eod. Moribus Belgii quilibet hoc crimen deferre potest, sed minime accusare, vel in crimen subscribere. Ratio est, quia non tam pupillus, quam tota Respub. læsaretur, ideoque Prætor nomine totius populi agere debet. Angel. in tract. malefic. in verb. & ad querel. n. K §. Clar.

§. Clar. 9. sent. §. ult. q. 18. & DD. ad tit. D. de accus. & inscript. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de accusat. lib. 5. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 1. art. 9. n. 8. ubi tamen limitat ex Rebuff. ad Const. reg. proæm. gl. 5. n. 105. Videtiam Treutl. disp. 31. vol. 2. thes. 3. lit. d.

§. 4. Impuberes non possunt tutores suos suspectos postulare, puberes autem curatores suos ex consilio necessariorum suspectos possunt arguere, & ita divi Severus & Antoninus rescripserunt.

Hic §. excerptus videtur ex l. impub. 7. D. h. t. Rationes ab Interpretibus redduntur variæ, sed hodie nec locum nec usum habent, ut patet ex antecedentibus.

§. 5. Suspectus autem est, qui non ex fide tutelam gerit, licet solvendo sit, ut Iulianus quoque scripsit. Sed & antequam incipiat tutelam gerere tutor, posse eum quasi suspectum removeri, idem Iulianus scripsit, & secundum eum constitutum est.

Hic §. confirmatur & illustratur l. tutor 3. §. 5. & 8. l. 4. §. ult. & l. 5. D. h. t. l. 2. 3. & 6. C. eod. Ratio est in d. l. 5. & l. 1. quand. unic. Quæ cum nec mutatur nec veræ rationi contraria est, quis dubitat d. §. 5. Moribus servari?

§. 6. Suspectus autem remotus, si quidem ob dolum, famosus est; si ob culpam non aequè.

Hic textus comprobatur & explanatur ex d. l. 3. §. ult. l. 4. & d. l. 7. §. 1. D. h. t. & l. ult. C. eod. An autem per culpam hic intelligamus culpam levem tantum, vide in disp. nost. ad h. §. ubi huius §. usum indicavimus. §. 7.

§. 7. Si quis autem suspectus postulatur, quod cognitio finiatur, interdicitur ei administratio, Papiniano visum est.

Instituta accusatione super crimine suspecti, ipso iure administrationem interdictam videri, innuit, quod si forte 14. §. 1. D. de solut. & l. eum quem 7. C. t. junct. Ant. Fabr. ad d. tit. C. def. 2. & Vinn ad h. §. quod cum veram & simplicem rationem habeat, moribus sequendum videtur.

§. 8. Sed si suspecti cognitio suscepta fuerit, postea quam tutor vel curator decesserit, extinguatur suspecti cognitio.

Hic §. confirmatur l. pen. h. t. & l. 1. C. eod. l. ult. D. ad l. Jul. majest. l. 3. de publ. judic. l. 1. & 2. C. si reus. et accus. mort. Ratio est, ne fama lædatur, cujus nulla amplius integra defensio est. Cæterum pupillum iudicio tutelæ ab herede cōsequi posse, quod dicitur, liquidum juris est. d. l. 1. C. h. t. & l. 1. & 3. D. de ut. & curat. distrab. Quæ enim plena rationis sint, recte Moribus recepta dicuntur.

§. 9. Si quis tutor copiam sui non faciat, ut alimenta pupillo decernantur, cavetur epistola divorum Severi & Antonini, ut in possessione bonorum ipsius pupillus mittatur, & quæ mora deteriora futura sunt, dato curatore distrahi jubentur. Ergo ut suspectus removeri poterit, qui non præstat alimenta.

Hic §. de promptus videtur ex l. 3. §. tutor 14. D. h. t. & l. 7. §. 2. D. eod. l. ult. D. ubi pupill. educ. Moribus Belgii nec coram Curia sive Magistratu pupillari ali-

menta decerni, nec dictæ missiones in possess. bonorum proptie fieri solent. Quin tamen hoc casu tutoris bona in securitatem pupilli arrestari & consignari possint, firmiter persuasum habeo.

§. 10. *Sed si quis præsens negat propter inopiam alimenta posse decerni, si hoc per mendacium dicat, remittendum eum esse ad præfectum urbi puniendum placuit: sicut ille remittitur, qui data pecunia ministerium tutelæ adquisierit, vel redemerit*

HÆc desumpta ex d.l. 3. §. 15. sed si non. D. h. t. confirmantur ulterius l. 1. §. 7. D. de offic. præf. urb. & l. 9. de tutel. Hodie hæc remissio ad præfectum urbi in usu non est, sed punitur tutor pœna arbitraria in loco ubi deliquit. DD. ad h. §. teste Schultz. lit. c. An reus criminis debeat remitti ad locum ubi crimen commisit, nos alibi disputamus. Vide etiam Schultz. d. lit. c. An pupillus tutorem possit convenire coram curia, an vero in loco tutelæ gestæ debeat, colligi ex jam dictis potest; sed vide tamen latius DD. ad l. un. C. quand. Imp. tut. pupill.

§. 11. *Libertus quoque, si fraudulenter tutelam filiorum vel nepotum patroni gessisse probetur, ad præfectum urbi remittitur puniendus.*

Hic §. refert l. libert. 2. D. h. t. cui congruit l. 4. §. 10. C. de adm. tut. Moribus quoque in delictis puniendis προσωποληψίαν seu respectum personarum observari, nemo est qui ignorat. Vide tamen Timpler. in utramque partem disputantem. Polit. lib. 4. cap. 5. §. 12.

§. 12. *Novissime autem sciendum est, eos, qui*

si fraudulenter tutelam administrant, etiam si satisdant offerant removendos esse à tutela: quia satisdanti tutoris propositum malevolum non mutat, sed utius grassandi in re familiari facultatem præstat. Suspectum etiam cum putamus, qui moribus talis est, ut suspectus sit. Enimvero tutor vel curator, quamvis pauper est, fidelis tamen & diligens, removendus non est quasi suspectus.

Hic §. compilatus est ex l. 5. 6. & 8. D. h. t. confirmaturque l. 5. C. eod. l. 31. §. 1. D. de reb. auct. jud. offic. Ratio & usus hujus §. exstant in nostris ad §. 5. t. & §. 6. tit. præced.

INSTITUTIONVM

Seu Elementorum

D. JUSTINIANI

Sacratissimi Principis,

LIBER SECUNDUS.

DE RERVM DIVISIONE,
(§ acquirendo ipsarum dominio.)

TITULUS I.

SVPERIORE libro de jure personarum exposuimus: modo videamus de rebus, quæ vel in nostro patrimonio, vel extra patrimonium nostrum habentur. Quædam enim naturali jure communia sunt omnium, quædam publica, quædam

dam nullius, pleraque singulorum, quæ ex variis
causis cuique adquiruntur, sicut ex subiectis appa-
rebit.

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------|----------------------------------------|
| 1. Textus comprobatio & explicatio. | visio rerum Moribus Belgæ
servetur. |
| 2. An & quomodo di- | |

1. **H**Ec rerū divisio, ut & latior ejus explicatio
confirmatur ex *l. 5. rei appell. de V.S. & l. qua-
dā 2. de rer. divis.* ubi tamē notādū, aut Ma-
cianum mutilum esse, atq; adeo supplendum
ex *l. 4. §. 1. D. eod.* aut sub rebus communibus compre-
hendere res publicas, inque has illas subdividere
uti publicæ res oppositæ privatis subdividuntur in
communes, publicas & universitatis proprie sic dictas
l. 1. D. ibid. Unde & ipse Imperator post J Ctos sæpe in
hoc. tit. ea quæ cōmunia sunt, appellavit publica. Add
Hotoman. ad d. pr. Quin hæc divisio & distinctio domi-
niorum sit juri Divino conveniens, nullum inter sa-
nioris judicii Christianos dubium est. Moribus Belgi
dicta divisio haud dubie quoque recepta est, sed vo-
ce tamen patrimonii varie accepta. Aliquando
enim per patrimonialia bona intelligimus duntaxat
patria & avita, vulgo **patrimoniale goederen**, quæ op-
nuntur iis, quæ ex quæstu venerunt: interdum ea, quæ
opponuntur feudalibus, emphyteuticis & id genus
aliis. Subinde etiam ea bona appellamus patrimo-
nialia, de quibus tanquam de patrimonio nostro di-
sponere possumus, ut sunt beneficia, quæ vendere
absque consensu domini licet. Vide omnino *Baron.
ad h. t. part. poster. pr. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 12. art.
3. Tholosan. syntagm. lib. 6. c. 1.*
- 2.

§. 1. Et quidem naturali jure communia sunt
 omnium hæc: aer, aqua profluens, & mare, & per
 hoc littora maris. Nemo igitur ad littus maris acce-
 dere prohibetur, dum tamen à villis, & monumētis
 & ædificiis abſtineat, quia non sunt juris gen-
 erum, ſicut eſt mare.

S U M M A R I A.

- | | | |
|---------------------------------|---|------------------------------------------------------|
| 1. Rerum communium
probatio. | } | circa mare & littora maris, &
an illi admittendi. |
| 2. Quid Moribus cautum | | |

Hic §. totus promanat ex fonte d. l. 2. §. 1. & l. 4.
 D. de rer. diviſ. Quod autem aer ſit juris com- 1.
 munis, id eſt, omnibus & ſingulis hominibus vacet,
 probatur itidem ex l. 3. §. 1. D. nequid in loco pub. l. 13.
 injuriar. in fin. D. de injur. quibus accedunt Virgilius
 lib. 7

littuſque rogamus

Innocuum, & cunctis undamque auramq; patentem.

Ovidius *Metamorph.* nec ſolem proprium natu-
 ra, nec æra fecit. Et vulgo DD. ad h. §. 1. & dd. ll.
 dem dicendum de aqua profluente, quia considera-
 ur vel ut pars maris, in quod omnia flumina currunt;
 vel ut data omnibus ad bibendum vel lavandum.
 Hinc *Virgil. d. loc.* dictiſque verbis *Ovid. d. loc.* his
 verbis:

Quid prohibetis aquas? uſus communis aquarum.

Idem quoque ſtatuendum eſſe de mari, ejuſq; lit-
 tore, docent d. l. 3. §. 1. ne quid in loco pub. l. venditor
 13. D. commun. præ d. l. 30. ergo in fin. D. de adq. rer. do-
 min. & l. 14. quod in littore. D. eod. l. littora § 1. D. de
 contrah. empt. His ſuccinit *Virgil. lib. 1.*

Quod genus hoc hominum? quæve hæc tam

barbara morem

Permittit patria? hospitio prohibemur arenæ!

Bella cient, primaque vetant consistere terra.

Atque hanc sententiam amplectuntur DD. communiter ad *dd. ll. § h. §. nostr.* quæ & Juri Divino plane consentanea est; quia Deus Opt. Max. omnes illas præfatas res ad communem usum generis humani creavit. *Genes. c. 1.* An vero dominium maris solo imperio vel præscriptione adquiri possit, disputamus ad *h. t. Inst. § tit. D. adq. rer. dom.* Moribus multarum regionum & littora maris propria sunt Regum ac Principum qui illa inter regalia computant. *Schultzen ad h. t. lit. a.* quod Plerique tamen damnant, quos sequitur *Balduin. § Vinn. ad h. §. nostr. Grot. de mare lib. 1. § de jure belli § pac. l. 2. c. 1. § introd. ad Jurispr. Holl. lib. 2. part. 1.*

§. 2. Flumina autem omnia, & portus, publica sunt, ideoque jus piscandi omnibus commune est in portu fluminibusque.

S U M M A R I U M.

Hodie flumina ad regalia | fuerudinis ratio.
pertinere, & quæ istius con-

Flumina & portus ex jure gentium publica esse, id est, omnibus & singulis ex illo populo vacare, in cujus districtu fluunt, atque adeo jus navigandi & piscandi singulis Romanis competiisse, & exteris prohibitum fuisse, manifeste indicant *d. l. 4. §. 1. h. t. § tot. tit. de flumin. § seqq. junct. l. portus 19. de V. S.* Sed hodie flumina inter regalia relata sunt. *c. un. quæ sint regal. l. 2. feud. § 6.* eorumque proprietas facta est Principis, vel Populi, cujus ditione continentur. *Bartol. § Jas. ad l. 2. de flum. Schultzen ad h. t. lit. b. Vinn. ad h. §. 2. Zyp.*

Zyp. tit. de jure fisci. vers. res communes. Quod an rationem habeat, dubitat Balduinus *ad d. §. 2.* Sed male, quia unum jus gentium sæpe altero fortius est propter circumstantias temporum & personarum. Sane si singulis ex aliqua gente concederetur piscandi, brevi omnes interirent pisces, magnæque sæpe numero orirentur lites, jurgia & homicidia. Ob has rationes & ipsum jus venandi coarctatum est, quo postea. Deinde Principes sive Ordines aliquis gentis flumina & portus defendunt, damnumque si quod in via publica contigit, resarciunt. *Myns. tit. 5. obs. 70.* ideoque summa ratione portoria & vegalia à navigantibus & piscantibus exigunt. Cæterum hoc tamen notandum est, licere etiamnum singulis civibus & incolis in flumine aut lacu navigabili piscari hamo. Vide *Grot. in Introd. ad juris sp. Holl. lib. 2. c. 4. Barcn. ad h. t. part. poster.* Præterea ipsos pisces etiam contra legem in fluminis captos occupantium acri puto. Rationem vide in *nostr. ad §. 12. h. t.*

§. 3. *Est autem littus maris, quatenus hyernus fluctus maximus excurrit.*

Hæc descriptio littoris traditur quoque in *l. littus §. 1. l. 112. D. de V. S.* Eodem modo & *Gell. quilius* olim littus descripsisse, author est *Tull. in epic.* Adde *Quintil. lib. 5. in fin.* Moribus Hollandiæ paulo aliter. *Grot. in Introd. lib. 2. part. 1.*

§. 4. *Riparum quoque usus publicus est jure gentium, sicut ipsius fluminis. Itaque naves ad eas appellere, funes arboribus ibi natis religare, onus aquod in his reponere, cuilibet liberum est, sicut et ipsum flumen navigare, sed proprietas earum illorum est, quorum prædiis herent. qua de causa*

causa arbores quoque in iisdem natæ eorunde sunt.

S U M M A R I U M.

Quid olim , quid hodie , utriusque juris ratio.
circa ripam introductum , & |

DE finitionem ripæ videre est in *l. 1. §. ripa §. flumin.* sed confirmationem *d. §. in l. §. ripar. l. h. t. l. ergo 30. §. 1. & l. pen. §. 1. de adq. rer. dom.* Ratio autem cur riparum proprietas privata, sed usus e-
rū publicus sit, varia redditur à variis *DD. ad h. §. M.* ribus plerorumque locorum proprietas ripæ, quat-
nus aqua frequentius occupatur, ad Principes & O-
dines cuiusq; ditionis pertinet, ut ipsum flumē, cui
prædicta ripa pars est. *arg. d. l. §. 1. & §. seqq. Grot. d. t. lib. 2. part. 1. Vinn. ad d. §. 2. Gudelin. lib. 5. c. 3. pr.* Qu-
pertinet sententia Hotomanni, qui allegatos More
ex ipso jure Romano adstruere conatur. *Hotom. a h. §.* Adde etiam nostra ad §. 22. *h. t. ubi & illa ratio* proponitur, quæ præmissa est in §. 2. *h. t.*

*§. 5. Littorum quoque usus publicus est, & juris gentium, sicut & ipsius maris, & ob id cui libet liberum est casam ibi ponere, in quam se re-
cipiat, sicut retia siccare, & ex mari deducere proprietas autem eorum potest intelligi nullius esse sed ejusdem juris esse, cujus & mare, & quæ sub-
jacet mari terra vel arena.*

DE maris littorumque usu & proprietate dixi ac
§. 1. h. t. Ratio vero, cur etiam terra vel arena
maris juris communis sit, hæc est; quia occupatum
sequitur naturam sui occupantis, cujus quodammodo
pars habetur. *l. pen. h. t.* Mores Hollandiæ vide apud
Grot.

rot. & Vinn. d. loc.

§. 6. *Universitatis sunt non singulorum, quæ civitatibus sunt theatra, stadia, & si quæ aliant communia civitatum.*

Descriptus est hic locus ex *l. in tantum 6. §. 1. D. h. t.* & præterea confirmatur ex *l. sed Celsus 6. de nt. empt. & à Cic. lib. 3. de finib. & 1. de offic.* ubi tamen notandum, illa quæ universitatis sunt, hoc est, quæ omnibus & singulis ex illa universitate vacant, prius dici communia vel publica. *DD. ad h. §. & §. h. t.* Moribus quoque Belgii dari res universitatis, certius est quam ut probari debeat. Vide tamen *rot. d. loc.*

§. 7. *Nullius autem sunt res sacræ & religio- & sanctæ, quod enim divini juris est, id nullius bonis est.*

Hic §. compositus videtur ex *l. 1. & 6. §. 2. D. h. t.* De varietate horum verborum vide *Macrob. 3. aturn. & Bacchov. ad §. seq.* Sunt & apud Nos res sacræ sanctæ & religiosæ, sed longe diversæ cum ab ethnicis sacris, tum Justinianeis & Pontificiis, ut ex sequentibus apparebit.

§. 8. *Sacræ res sunt, quæ rite per pontifices Deo consecræ sunt: veluti ædes sacræ, & do-
naria, quæ rite ad ministerium Dei dedicata sunt: quæ etiam per nostram constitutionem alienari & obligari prohibuimus: excepta causa redemptionis captivorum. Si quis autem auctoritate sua quasi sacrum sibi constituerit, sacrum non est, sed profanum*

fanum. Locus autem, in quo aedes sacrae sunt ad-
cata, etiam diruto edificio, sacer adhuc manet,
& Papinianus scripsit.

S U M M A R I U M.

Quenam antiquo, quenam | & quando alienari possint?
hodierno die res sacrae, & an |

P Otest & hic §. descriptus videri ex d.l.6. in tantu
§. sacrae 3. D. h. t. & l. 9. D. eod. Sed interpolatus
Triboniano, & accommodatus ipsius seculo & re-
gioni. De Pontificibus Veteris Testamenti, de qu-
sacris ac eorū consecratione passim Biblia loquuntur
praesertim Libri Reg. Chron. Ezech. Nehem. De mod-
& ritu consecrandi apud Ethnicos, vide Alex. ab.
lex. 2. genial. 8. & lib. 6. c. 14. Gall. Ael. apud Fest.
voce sacer. Ciceron. pro dom. & lib. 2. de legib. His add-
Hotom. ad §. nost. Grot. in Flor. Spars. hic. De rebus sacri-
religiosis & sanctis Justiniani, veterum & recentiorum
Pontificum, agunt Libri Codicis Justin. & Novellae
jus, Corpus Canon. & Historiae Ecclesiasticae. Add-
Polydor. Virgil. de rer. inventor. Gudelin. lib. 6. de jur-
noviss. Quid tamen de his sentiat Ecclesia nostra, vi-
dere est apud Theologos passim. Constitutio cujus
hic fit mentio, exstat in l. sancimus 21. C. de SS. Ec-
cles. Sed bona iussu Dei vero cultui divino dedicata
alienari posse propter captivos redimendos, aut alen-
dos pauperes, vix est ut adprobem. Primo, quia nul-
quam in sacris illa vel similis limitatio legitur. Se-
cundo, quia raro vel nunquam alia deficiunt reme-
dia, quibus huic malo mederi licet. Cui enim Ma-
gistratus in tali rerum statu vel ultimum teruncium
extorquere non posset? An vero res pseudo-sacrae &
falsae Ecclesiae donatae verti possint non tantum in usu-
pios similes, sed etiam profanos, disputamus in disp. 5

h. §. Inst. Moribus Belgii & Daniae res expectata est. Vide *Bus. ad l. 7. D. quod cujuscunque univers. m. & Grot. in Introd. ad jurispr. Holl. lib. 2. part. 1.* re Canon. templo diruto aut igne combusto locus non amplius sacer manet, sed de novo consecrari debet. *c. eccles. 20. de consecrat. dist. 1. c. ligneis ext. de consecrat.* Sed hæc sacra aliter apud nos constant.

§. 9. Religiosum locum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert in locum suum. communem autem locum purum invito socio inferre non licet.) in commune vero sepulchrum eum invitis ceteris licet inferre. (Item si alienus usufructus est: proprietarium placet, nisi consentiente usufructuario, locum religiosum non facit.) In alienum locum consentiente domino licet inferre: & licet postea ratum (non) habuerit, tamen illatus est mortuus, tamen locus religiosus fit.

SUMMARI A.

- | | |
|-------------------------------------------|-----------------------------------------------------|
| 1. Varia hujus loci & lectio
plicatio. | non. & Morib. circa loca religiosa introductum sit. |
| 2. Quid jure Divino, Ca- | |

Ic §. rivulum continet ex *d. l. 6. §. religios. 4. D. h. t. 1.*
Sed ibi vel particula negativa *non* in fine inferenda, vel hic in fine expungenda est. Potest tamen utraque lectio tolerari, teste *Giphan. ad h. §.* Sane tribonianum non semper de verbo ad verbum paragraphos descripsisse, vel hic ipse §. innuit, ubi de socio & usufructuario quædam intermiscuit, quæ aliis legibus mutuata videntur, puta ex *l. 6. si quis 6. si quis D. comm. divid. & l. 6. sunt personæ*

sonæ 43. de relig & sumpt. fun. Moribus pleraque jura civilia de religiosis & sepulchris tradita abrogata sunt. *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de religiof. Vinn. ad h. §. 9. n. 1* ubi etiam canonem *1. 13. q. 1. c. aurum 12. q. 2. c. ac hæc 4. de relig. domib.* nimix superstitionis arguit. Patres nostros absque auctoritate & consecratione Pontificis sua propria & familiaria habuisse sepulchra extra urbes, tum ex veteri, tum novo Testamento certum est. Quin & ipsi Christiani olim suæ cœmeteria ante urbem habuerunt, teste *Chrysost. in serm. de fide ac lege. Augustin. epist. 64.* quod & hodie debere fieri, contendunt multi multis rationibus adducti. Vide *Timpler. in Polit. lib. 4. c. 1. q. 7.* Plura ac latiore hujus §. spectantia, vide apud *Christin. vol. 2. decis. 194. & seqq. Grot. de jure Bell. & pac. lib. 2. c. 19. Schultz. ad h. l. lit. f.*

§. 10. Sanctæ quoque res veluti muri & portæ (civitatis,) quodammodo divini juris sunt, & ideo nullius in bonis sunt. Ideo autem muros sanctos dicimus qui pœna capitis constituta est in eos, qui aliquid in muros deliquerint. Ideo & legum eas partes, quibus pœnas constituimus adversus eos, qui contra leges fecerint, sanctiones vocamus.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------|
| 1. An muri & portæ recte dicantur res sanctæ, & juris divini? | 2. Quæ pœna olim, quæ hodie in violatores dictarum rerum, ejusque ratio. |
|---------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------|

1. Quoniam & illud sanctum est, quod ab injuria hominum defensum atque munitum est. *l. sanctum. 8. h. t.* vel quod sanctione quadam & pœna con-

firmatum est *l. 9. §. 2. eod. & l. sanctio 41. D. de
 1. Macrob. 3. Saturn. 3. vix absurde muri & portæ
 untur res sanctæ. d. l. 8. §. 2. D. h. t. & l. 2. D. nequid
 oc. sacr. Cic. 2. nat. de or. in fin. Sed tamè minus pro-
 e juris divini vocari, probat ipse §. nost. & l. 1. D. de
 divis. Rationes vide apud *Bacchov. ad h. §.* Quod ^{2.}
 em illi qui muros violavit, capite plectatur, aper-
 confirmatur ex *l. ult. D. h. t.* quam Multi tamen ex-
 cant ex *l. 3. §. nec non 17. D. de re milit. quasi d. l. ult.*
 uatur de eo casu, quando quis tempore belli mu-
 violaverat, aut transilierat. Bartolus vero & vulgo
). distinguunt inter muros Romæ, & muros al-
 ius municipii, teste *Sneidew. ad h. §.* Practici sta-
 ant, pœnam capitalem in transcendentis muros &
 rtas Civitatum Imperialium, vel transcendentis
 opugnacula & artes munitas, ubi Imperii & Rei-
 b. secreta custodiuntur; sed in alterius civitatis mu-
 rum violatores pœnam arbitrariam, puta relega-
 nis, carceris & pecuniariam. *Berl. decis. 70. per tot.*
hultz. ad h. t. lit g. Sed hæ distinctiones invita
 is prudentia nostra à DD. commentæ videntur,
 disputo *d. disp. 5. ad h. §.* Moribus muros transcen-
 ns capite non punitur, sed nomen ipsis publica
 lumna exponi solet, & ita infamia affici, aut alia
 odo puniri pro arbitrio judicantis, teste *Busf. ad d.*
lt. h. t. Zyp. tit. de jure fisci. Quod probo, quia
 enarum natura à circumstantiis personarum, tem-
 orum & locorum dependens vix patitur, ut certa
 ena criminibus præscribi possit. Unde & usu
 ceptum, ut magistratus plerumque arbitrariam pœ-
 am minetur; interdum etiam certam, ut injiciatur
 etus subditis; sed cui semper vel arbitraria adjici-
 ar, vel reservatur. *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de pœn.**

§. II. Singulorum autem hominum multis
 modis

modis res fiunt: quarundam enim rerum dominium nanciscimur jure naturali, quod (sicut diximus) appellatur jus gentium: quarundam (vero) jure civili. commodius est itaque à vetustiore jure incipere: palam est autem vetustius esse jus naturale quod cum ipso genere humano rerum natura prodit, civilia autem jura tunc esse cœperunt, cum civitates condi, & magistratus creari, & leges scribi cœperunt.

Hic §. desumptus est ex l. i. pr. D. de adq. rer. dom. cum qua convenit l. ex hoc jure 6. de Justit. & jur. Tull. i. de legib. De varia significatione juris naturalis dixi ad tit. 2. Lib. i. Inst. Moribus Belgæ modi acquirendi ex jure civili Romano, maxime qui ex mero jure positivo introducti sunt, non servantur ut ostendi supra ad d. tit. 2. & ostendam suis locis latius.

§. 12. Fera igitur bestia, & volucres, & pisces, & (omnia) animalia, quæ mari, cœlo, & terra nascuntur: simulatque ab aliquo capta fuerint, jure gentium statim illius esse incipiunt. quod enim ante nullius est, id naturali ratione occupanti conceditur, nec interest, feras bestias & volucres utrum in suo fundo quis capiat, an in alieno. Plan qui alienum fundum ingreditur venandi aut aucupandi gratia, potest à domino, si is præviderit, prohiberi, ne ingrediatur, quicquid autem eorum ceperis, eo usque tuum esse intelligitur donec tua custodia coercetur. Cum vero tuam evaserit custodia;

liam, & in libertatem naturalem sese receper-
tuum esse definit, & rursus occupantis fit. Na-
alem autem libertatem recipere intelligitur, cum
oculos tuos effugerit, vel ita sit in conspectu ut
facilis sit ejus persecutio.

S U M M A R I A.

Textus probatio ex va- } arctatum esse, eorumque ratio,
sed male pro pœna ipsas feras
Moribus jus venandi co- } bestias auferri.

Tiam hic §. descriptus videtur ex *d. l. 1. §. ult. & l. 1.*
3. & l. 5. pr. D. de adq. rer. dom. & latius confirma-
ac illustratur ex *l. Pompon. 44. & l. in laqueum 55.*
eod. l. Divus 16. de S. P. R. & l. 13. §. fin. D. de injur. &
§. item feras 14. D. de adq. vel amit. poss. Cic. 1. de
c. Quintil. 13. declamat. Arist. 1. pol. 4. Denique
a lege creationis hoc genus acquirendi compro-
tur. *c. 1. Genes. & Psalm. 8.* Vide *Selden. lib. 6. de*
re nat. juxta disciplin. Heb. c. 4. Moribus jus venandi
modum coarctatum est, ut videre licet apud *Gu-*
lin. lib. 2. c. 2. de jure noviss. Zyp. in notit. jur. Belg. tit.
jure fisci. Grot. in Introd. ad jurispr. Holl. lib. 2. part. 4.
iron. ad h. t. part. poster. Tulden. ad h. §. & Vinn. ad §.
q. Schultz. ad h. t. lit. a. Busf. ad d. l. 16. de S. P. R. & l. 1.
adq. rer. dom. Ubi & rationes Morum addit, quas
os supra attigimus in §. 2. *Inst. h. t.* Plures vide a-
ad *Wesemb. ad d. tit. de adq. rer. dom. Christin. vol. 5.*
cif. 84. n. 37. & seqq. Dixerim tamen, ipsas feras
estias etiam contra mandatum Principis captas fie-
occupantium, quia hoc jus divinum morale (scil:
quod nullius est, occupantis fit), sua natura æternum
ita immutabile est, ut vix feræ auferri debeant, sed
tantum pœnæ exigi. *d. §. n. 12.* Vide *disp. nost. ad h. §. &*
Zyp. tit. de jure fisci. L §. 13.

§. 13. *Illud quæsitum est, an si fera bestia in vulnerata sit, ut capi possit, statim tua esse intelligatur? (Et) quibusdam placuit, statim esse tuam & eousque tuam videri, donec eam persequaris: quod si desieris persequi, desinere esse tuam, & rursus fieri occupantis. Alii vero putaverunt, non aliter tuam esse, quam si eam ceperis. Sed posteriori sententiam nos confirmamus, quod multo accidere soleant, ut eam non capias.*

S U M M A R I U M.

Moribus receptior sententia Trebatii, ejusque probatio

Hic locus mutuatus est ex *d. l. §. 1. de adq. rer. dom.* juxta cujus sententiã etiam judicatum refertur *Christin. vol. 5. decis. 84. n. 23.* Sed Moribus receptior est opinio Trebatii, testibus *Giphano & Baldum. ad h. §. qua & nos probamus, quia causa movens in primis & in præmiis & in pœnis attèditur. Ergo & fera suscitata, licet ab alio capta, pertinebit ad eum qui detexit, aut saltem ille qui cepit, mulctabitur à Salvatore. Grot. d. lib. 7. manu duct. c. 4. Schultz. ad h. t. lit. k. Vinn. ad h. §.*

§. 14. *Apium quoque fera natura est. Itaque (apes,) quæ in arbore tua confederint, antequam à te alveo includantur, non magis tuæ intelliguntur esse, quam volucres quæ in arbore tua nidum fecerint, ideoque si alius eas incluserit, is earum dominus erit. Favos quoque, si quos effecerint eximere quilibet potest. Plane integra re, si prævideris ingredientem, fundum tuum, poteris eum jure prohibere, ne ingrediatur, Examẽ quoq; quod ex alveo*

tuo evolaverit, eo usque intelligitur esse tuum,
nec in conspectu tuo est, nec difficilis persecutio
est, alioquin occupantis fit.

S U M M A R I U M.

aria opinio circa apes, Ju- | mitatio Auctoris addita.
civilis probatio, sed limi-

Ic textus descriptus est ex *ead. l. 5. §. apium 2. & duob. seqq. D. de adq. rer. dom.* Sed Plinius scribit, apes nec mansueti generis esse, nec feri. *lib. 11. t. Hist. c. 5. Mag. lib. 1. miscell. c. 3.* Qui sequendi? ti, saltem in casu nostro de quo noster §. agit. Præea apes feras bestias esse, probatur *l. si apes 26. D. furt. cui convenit judic. c. 14 vers. 8.* Sed si alveis stris inclusæ sunt, & evolant revolantque, tamdiu in trimonio nostro esse intelliguntur. *l. Pompon. 8. §. 1. famil. ercisc. l. 3. §. 16. de adq. possess.* Hinc *Varro l. 3. re rust. c. 16. & Columell. lib. 9.* distinguunt apes feras & cicures, id est, cicuratas sive mansuefactas, ut mox dicturi sumus de pavonibus & columbis. Examen tamen quod ex alveo meo evolavit, namvis oculos meos effugerit, dixerim mihi restituendum, si probabiliter probavero, meum esse, quod arbitrio judicis relinquo. Vide tamen *Schneid. c. n. 6. Grot. in Flor. spars. eod.*

§. 15. Pavonum quoque & columbarum fera natura est, nec ad rem pertinet, quod ex consuetudine evolare & revolare solent, nam & apes item faciunt, quarum constat feram esse naturam. Cervos quoque quidam ita mansuetos habent, ut in silvam ire, & redire soleant: quorum & ipsorum feram esse naturam, nemo negat. In iis autem

animalibus, quæ ex consuetudine abire & redire solent, talis regula comprobata est, ut consuetudine tua esse intelligantur, donec animum revertendi habeant, nam si revertendi animum habere desierint, etiam tua esse desinunt, & fiunt occupatum. Revertendi autem animum videntur desinere habere tunc, cum revertendi consuetudinem deseruerint.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------|-------------------------------------------------------|
| 1. Textus confirmatio & explicatio | circa mansueta animalia quæ non habent certum dominum |
| 2. Quid Moribus servetur | |

1. **H**ic §. sumptus est ex *d.l.5. §. pavonum 5. de adrer.dom.* Pavonum autem & columbarum ferarum naturam esse, non mansuetam, respondit quoque Pompon. in *d.l.8. §. 1. D.fam. ercisc. Paul. in d. l. 3. aves 17. & seqq. D.de adq. poss.* ideoque per mansuetum pavonum in *l. si pavon. 37. de furt.* intelligi oportet arte mansuefactum. Idem est, quando nos in nostra vernacula lingua distinguimus inter tamme ende wilde pavon, inter tamme ende wilde duypen *Grot. d. lib. 2. part. 4. & vulgo DD. ad h. §.* Nec obstat distinctio Varronis. lib. 3. de re rust. c. 7. & Columel. lib. 8. c. 11. ubi distinguunt inter pavones agrestes & domesticos, quia per domesticos intelligunt mansuefactos. Se inde minime sequitur, pavones tamē in genere non esse feræ naturæ. Exemplū de cervo qui ire in sylvam & redire solebat, habemus apud *Virgil. l. 7. & Plutarch. in Sertor.* Quando autem cervus vel columbæ & pavones consuetudinem revertendi deseruisse intelligantur, arbitrio iudicis committendum.
2. arbitror. Vide *disp. nostr. ad h. §.* Moribus mansueta animalia

malia quæ non habent certum dominũ , pertinent ad dominum territorii in quo reperiuntur , ut *ad Not. de quibus in §§. seqq.* Præterea multarum Civitatum consuetudine seu conniventia licet columbis mansuetas capere , & pro captura pretium redemptionis exigere , quasi nonnihil de consuetudine revertendi deseruerint , si ad alias transvolent & cantantur. Vide omnino *Christm. ad ll. Mechlin. tit. 2. l. 17.* Hebræi distinguunt , ut extra triginta stadia columbari capi queant , non intra. Vide *Grot. Flor. arf. hic. Selden. de jure nat. l. 6. c. 11.*

§. 16. Gallinarum autem & anserum non est vera natura, idq; ex eo possumus intelligere, quod aie sunt gallinæ , quas feras vocamus , item alii anseres , quos feros appellamus. Ideoque si anseres tui , aut gallinæ tuæ , aliquo modo turbati turritave evolaverint , licet conspectum tuum effugerint , quocunque tamen loco sint , tui tuave esse intelliguntur : & qui lucrandi animo ea animalia tinet , furtum committere intelligitur.

Desumptus & hic §. ex d. l. 5. §. gallinar. 6. D. de adq. rer. dom. & confirmatur per l. 44. Pompon. fin. D. eod. Nec abhorret ab hac sententia Varro lib. 9. & 10. ubi anseres in feros & māsuetos, gallinas in illaticas, rusticas & Africanas distribuit. Columella pro in cohortales, rusticas & Africanas. l. 3. c. 2. Plura de natura & generibus anserum gallinarumq; , vide iud Plin. l. 10. c. 21. Pallad. l. 1. c. 30. De pœna ejus qui gallinam occidit, vel furatus est , deque gallina quæ volando in domum vel aream alcujus damnum edidit, vide *disput. nost. ad h. §. Schneid. ad §. & Schultze ad lit. m.*

§. 17. Item ea, quæ ex hostibus capimus, re gentium statim nostra sunt: adeo quidem, & liberi homines in servitutem nostram dedantur. qui tamen, si evaserint nostram potestatem, & ad suos reversi fuerint, pristinum statum recipiunt.

S U M M A R I A.

1. Textus temperamentum. | rum, quid jure Divino, ejus
2. Quid Moribus hic cau- | ratio?

1. **H**ic §. deductus ex ead. l. 5. §. ult. confirmatur ead. l. transfugam §. 1. §. 1. D. eod. Sed haud dubie dicti textus loquuntur de rebus mobilibus; quod partim evincitur ex voce capientium, partim ex l. si capti 20. §. 1. D. de captiv. & postl. reves. l. 16. in agr. D. de adq. rer. dom. & l. 11. de evict. ubi ager vel publicatus, vel inter milites distributus est. Senec de omnibus rebus mobilibus §. noster intelligi debet, quia præda ab hostibus capta fisco inferebatur. l. pen. D. ad l. Jul. peculat. Gell. lib. 13. c. 23. & lib. 7. c. 4. quia præda non à singulis, sed à toto exercitu occupatur. Vel dicendum, quod jure Romano per dd. h. à jure gent. discessum sit. Paulo aliter Grotius lib. 3. de jure bell. & pac. c. 6. & Tulden. & Vinn. ad h. §. Moribus nostris bona immobilia manent in patrimonio prioris domini, nisi ex singulari delicto interdum in fiscum redigantur. Bus. ad d. l. 5. h. t. & Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de serv. Rationes vide ad §. 3. Inst. de jure person. Mobilia vera bona, quæ milites capiunt in excursionibus, fiunt eorum, qui in comitatu & periculo fuerunt, sed salva tamen aliqua parte prædæ, quæ Principi, Præfecto urbis & Capitaneo tribuenda est; quia illorum permissione & gratia spolia nacti sunt. In veteri

eteri Testamento manubiæ etiam in publica acie aptæ distribuebantur inter milites. *Genes. 14. Deut. c. 1. Samuel. c. 30. & passim*. Cujus forte hæc fuit ratio, quia non utebantur milite mercenario, ut nos odie; vel alia ratio singularis, quæ nos latet. Vide *Velden. de jure nat. lib. 6. c. 16*. Hoc certum, quod olim etiam Græci, teste *Homero Iliad. 10.* & Romani, teste *Virgilio passim*, prædam sæpe inter milites dispertitiunt. Promittitur & apud nos aliquando præda, ut de ejus miles reddatur alacrior & hosti infensior. Vide *Baron. hic. Tholosan. Syntagm. lib. 10. c. 415*. De captivis & jure postliminii, dixi supra ad *Lib. Inst.*

§. 18. Item lapilli & gemmæ, & cætera, quæ in littore maris inveniuntur, jure naturali statim inventoris fiunt.

S U M M A R I U M.

1. Jus de Lapillis justum est, sed mutari posse, ejusque temperamentum.

2. An & quomodo res in via publica inventæ adquirantur, & quales hic Mores?

Hic §. redolet *l. 3. D. de rer. divis.* & confirmatur *ex l. 1. §. 1. de adq. poss.* Ratio in promptu est, quia natura, vel potius Deus Opt. max. illas res ad communem usum generis humani creavit, & ideo cuilibet primo inveniendi concedisse intelligitur. Quin tamen & hoc jus gentium à fortiori ratione mutari possit, nullus ambigo. Quid enim si sint lapilli magni pretii, quo ipsum regnum non tantum condecorari, sed & sustentari possit? Sed ubi jus commune servatur, non sufficit prædictas res conspexisse, sed occupasse. *d. l. 1. §. 1.* quod tamen quidam acciunt cum hoc temperamento, nisi quis simul vide-

rit & protestatus sit, *impu de bupr half*; quia si solus fuisset, forte solus occupasset. Quo spectat iuratum, quod refert *Horat. Kovat. decis. Lucens. 23. T. den. hic. c. 13*. Aliæ vero res in via publica vel privata inventæ, semper domino restituendæ sunt, quia remini absque culpa & voluntate res sua auferri debent. Sed si per præconium indicata est, & tamen dominus adhuc ignoretur, potest interim vel fisco vel pauperibus adplicari ut *ἀδέρωτε*, sed non inventor quia ille casu fortuito & sine labore invenit. Vid. *Auth. omnes C. commun. de success. & Covaruv. ad peccat. p. 3. §. 1. n. 25. Tholosan. syntagm. lib. 20. c. 3*. Unde nec præmium petere potest, licet sponte oblatum accipere, quod Græci *ἀγέρον* vocant. Variant Mores vide apud *Baron. hic. part. poster. Schultz. h. lit. r. & u. N. Burgund. ad Consuetud. Fland. tract. 1.*

§. 19. Item ea, quæ ex animalibus domino tuo subiectis nata sunt, eodem jure tibi adquiruntur.

SUMMARIUM.

Quæ ratio & usus hujus § | ejusque limitatio.

Hic §. nihil differt à l. item quæ 6. D. de adq. rer. dom. cui suffragantur l. 5. §. 2. de R.V. l. 7. C. eod. l. vaccæ 43. de evid. Quintil. declamat. 16. & vulgo DL ad h. §. Ratio in lege naturæ est, quæ vult ut partus qui est pars matris l. 1. §. 1. de insp. vent. pertineat ad dominum animalis, propterea quod non tantum fecit ad generandum, sed & fovendum, & quidem sumptibus domini. Quare & hunc §. Moribus servandum puto, modo domino caballi qui equam alicujus gravidam reddidit, solitum pretium solvatur, ne quis fiat locupletior cum alterius jactura, aut lucrum sentiat

EX

re alterius sine aliqua remuneratione, præsertim si
 mino ignorante & invito acquisitum est, ut hic. A.
 r. Grot. 2. c. 8. de jure belli & pac.

§. 20. Præterea quod per alluvionem agro tuo
 men adjecit, jure gentium tibi acquiritur. Est
 tem alluvio in crementum latens. Per alluvionem
 tem id videtur adjici, quod ita paulatim adjici-
 , ut intelligi non possit, quantum quoque tempo-
 momento adjiciatur.

S U M M A R I U M.

Ratio hujus §. Mores varii, | de feudis.
 tentia Auctoris, & quid |

Ic §. convenit cū §. 1. l. 7. adeo. D. de adq. rer. dom.
 & confirmatur per duas exceptiones, quæ ex-
 it in l. lacus 12. & l. in agris 16. D. eod. Adde tot. tit.
 de alluv. & palud. Rationes hujus juris variæ alle-
 ntur, quas videre est apud varios DD. ad h. §. Mihi
 ec ratio probabilissima videtur, quod alluvionis be-
 ficiū fortunæ, seu naturæ donum sit. arg. l. si is 63.
 D. h. t. & istius Lucani: Illos terra fugit dominos,
 s rura colonis accedunt donante Pado. Vel, ut
 hristianius loquar, Dei beneficium, quod occulta
 adam providentia aufertur uni & in alium transfer-
 r. Deinde ei qui passus est alluvionem, imputari
 otest, quod ripam suam non fortius muniverit. l. 1.
 de alluv. & Aggen. urb. de limitib. agror. Mores &
 s judicatæ circa hunc articulum variant, ut videre
 et apud Grot. 2. manud. 9. & lib. 2. de jure bell. c. 8.
 & Vinn. ad h. §. Schultz. ibid. lit. bb. Sed cum hodie flu-
 mina probabili ratione principum propria sunt, ut
 ixi ad §. 2. h. t. quidni & effecta seu beneficia flumi-
 um? nulla hic opera vel industria domini adqui-
 rentis,

rentis, quo jure ergo vel titulo dominus? Idem
cendum videtur de fundis feudalibus, quia Moribus
fere allodialibus comparantur. Vide tamen Schu
& Vinn. d. loc.

§. 21. Quod si vis fluminis de tuo pradio p
tem aliquam detraxerit, & vicini pradio attuler
palam est eam tuam permanere. Plane si lo
giore tempore fundo vicini tui hæserit, arboresq
quas secum traxit, in eum fundum radices eg
rint, ex eo tempore videntur vicini fundo acquisi
esse.

S U M M A R I A.

1. Textus correctio, proba-
tio & conciliatio.

2. Quid Moribus hic &
re Saxonico statutum?

1. **H**ic §. ad verbum quoque descriptus est ex d. l. 7.
quod si 2. D. de adq. rer. dom. eoque haud dub.
hic pro, videntur adquisitæ, legendum, videtur a
quisita, scil. illa pars terræ quam vis fluminis secur
traxit, quæque fundo vicini hæsit & coaluit. l. ho
ampl. 9. §. 2. Alfen. D. de dam. inf. l. sed si meis 26. §. 2. L
b. t. Nec obstat l. idem Pomp. 5. §. de arbore 3. de R. l
quia dicendum, quod d. l. 5. loquatur de æquo & bo
no, ut non semel §§. seqq. hujus tit. loquuntur de sum
mo & stricto jure, quod primo inculcandum studiosi
videtur: vel dicendum, quod variæ fuerint sententia
veterum: vel quod actio utilis, (ut & actio in factum
quæ actioni in rem subsidiaria est. l. 23. §. 5. D. de R. V.
2. competat duntaxat ad pretium repetendum. Mo
ribus, quibus simplex sequimur jus gentium, domi
no res restituenda est, ne quis invitus rem suam sine
facto suo amittat. Nec video quomodo illa ratio
(quod

Quod scilicet pars coaluit, vel arbor radices agit) naturalis dicatur. Dixerim potius subtilitates esse, & iuribus juris, qui in praxi non servantur. Secus tamen iure Saxonico teste *Schultz. ad h.t. lit. cc.*

§. 22. *Insula, quæ in mari nata est, (quod pro modo accidit) occupantis fit. nullius enim esse creditur. At insula in flumine nata (quod frequenter accidit) si quidem mediam partem fluminis tenet, communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prope ripam prædia possident: pro modo (scilicet) latitudinis cuiusque fundi, quæ prope ripam sit. Quod si alteri parti proximior sit, eorum est tantum, qui ab ea parte prope ripam prædia possident. Quod si aliqua parte divisum sit flumen, deinde infra unitum, agrum alicujus in formam insulæ degerit, ejusdem permanet is ager, cujus & fuerat.*

S U M M A R I U M.

Quid juris hodie circa insulas in mari vel flumine natas, | ejusque ratio?

Hic § compilatus est ex *ead. l. 7. §. 3. & 4. D. de acq. rer. dom.* Insulas autem interdum natas fuisse in mari, tradiderunt *Strabo lib. 1. Halicarnass. lib. 1. Dio. Cass. lib. 55. Plin. 2. c. 85.* Plures quos refert *Grot. in Flor. pars. hic.* Sed quoniam apud plerasque Gentes dominatus maris pertineat ad Principes mari vicinos, insula in mari nata dictis Principibus cedit. *Zyp. in not. jur. Belg. tit. de jure fisci. & in jud. suo lib. 4. c. 1. §. 12. Schultz. ad h.t. lit. ee.* Vide quæ supra dixi ad §. 1. & *h.t.* Ex eadem ratione hodie & insula in flumine nata

nata acquiritur Principibus, per quorum ditiones flumen currit. *Zyp. d. loc. Schultz. lit. dd. Lamb. Go. de Advers. tract. 4. §. 23. Grot. 2. manud. c. 9. Vinn. ad §. 7. Adde nostra ad h. §. 2. h. t.* Quod tamen Moribus ager à flumine in formam insulæ redactus maneat, jus, cuius fuit ager, nullum est dubium, quia proprietatis causa seu species mutata non est. *I. ergo 30. §. 2. L. h. t.*

§. 23. Quod si naturali alveo in universum derelicto, ad aliam partem fluere cœperit: prior quidem alveus eorum est, qui prope ripam ejus prædia possident: pro modo scilicet latitudinis cujusque agri, quæ prope ripam sit, novus autem alveus ejus juris esse incipit, cujus est ipsum flumen est, id est, publicus. Quod si post aliquod tempus ad priorem alveum reversum fuerit flumen: rursus novus alveus eorum esse incipit, qui prope ripam ejus prædia possident.

S U M M A R I U M.

Limitatio textus ejusque usus in Belgio.

Hic §. quoque ex eadem lege 7. §. quod si toto 5. D. de adq. rer. dom. descriptus videtur; sed notandum, Imperatorem de secundo seu novo alveo, quem fluvius ad priorem recurrens reliquit, tantum strictum jus descripsisse, non jus quod obtinebat. *d. §. 5. in fin.* Cujus facti rationes variæ redduntur à DD. ad h. §. n. Vide & nostras ad §. 21. h. t. Ut ut sit de jure Romano, Moribus Belgii æquitas Gaji servanda est, quia non scrupulosas argutationes, sed simplicem æquitatem naturalem sequimur. Esset autem contra omnem

nem æquitatem pristinis dominis, qui hætenus
ris sui caruerunt, nihil juris in novo alveo conce-
re. Prior alveus ut insula Moribus acquiritur fisco.
hultz. ad h. t. lit. ff. Vinn. ad §. 22. & 23. h. t. Rationes
lique obviæ sunt ex præcedentibus.

§. 24. *Alia sane causa est, si cujus totus ager
undatus fuerit, neque enim inundatio fundi spe-
m commutat, & ob id si recesserit aqua, palam est
in fundum ejus manere, cujus & fuit.*

S U M M A R I U M.

Textus intellectus & exten- dia circa agros merfos.
, & quid de Moribus Hollan-

Ic §. desumptus est ex §. 6. aliud d. l. 7. D. de adq.
rer. dom. & confirmatur per. l. ergo 30. §. 3. alluvio.
eod. §. l. 1. §. alter 9. de fluminib. Itaque durante in-
undatione non tantum possessio amissa intelligitur,
§. 3. Labeo 17. D. de adq. poss. Sed etiam usufructus &
proprietas. l. si ager 23. quib. mod. ususf. amitt. quia oc-
upatum sequitur conditionem occupantis. l. pen. h. t.
sed si aqua discesserit, & forma agri non sit mutata, tunc
proprietas restituitur & usufructus. d. l. 23. Et hæc
est illa difficultas, quæ circa d. l. 42. & dd. ll. antecedentes
D. torfit. Vide *Hotom. & Vinn. ad h. §. n.* Moribus
Hollandiæ ager qui per decem annosmersus fuit, pro
erelicto habetur, nisi vel piscando vel aliis signis pos-
sessio continuata videatur. *Grot. 2. introd. c. 9. & 2. de præd.
ire bell. 8. Vinn. ad h. §. 24.* Quæ consuetudo pro-
ecto dura videtur, cum non valenti agere præscri-
tio currere non debeat, nec domino res sua auferri
ne causa. l. & Atilicin. 35. de S. P. R. Sed Principem
eteribus agrorum dominis tempus præfigere posse,
itra quod siccent agros, & novo agere muniant, jure
me.

meritoque sentit idem *Vinn. d. loc.*

§. 25. Quum ex aliena materia species aliqua facta sit ab aliquo: quari solet, quis eorum naturali ratione dominus sit, utrum is, qui fecerit, an potius ille, qui materiae dominus fuerit? ut ecce si quis ex alienis uvis, aut olivis, aut spicis, vinum, aut oleum aut frumentum fecerit: aut ex alieno auro, vel argento, vel are vas aliquod fecerit: vel ex alieno vino & melle mulsum miscuerit: vel ex medicamentis alienis emplastrum aut collyrium composuerit: vel ex aliena lana vestimentum fecerit: vel ex alienis tabulis navem, vel armarium, vel subsellia fabricaverit. Et post multam Sabinianorum & Proculianorum ambiguitatem, placuit media sententia existimantium, si ea species ad priorem & rudem materiam reduci possit, eum videri dominum esse, qui materiae dominus fuerit: si non possit reduci, eum potius intelligi dominum, qui fecerit: ut ecce, vas conflatum potest ad rudem materiam aris, vel argenti, vel auri reduci, vinum autem, vel oleum, aut frumentum ad uvas, vel olivas, vel spicas reverti non potest: at ne mulsum quidem ad vinum & mel resolvi potest. Quod si partim ex sua materia, partim ex aliena speciem aliquam fecerit quis, veluti ex suo vino & alieno melle mulsum miscuerit, aut ex suis & alienis medicamentis emplastrum aut collyrium, aut ex sua lana & aliena vestimentum fecerit: dubitandum

22073

est, hoc casu cum esse dominum, qui fecerit :
non solum operam suam dederit, sed & par-
tem ejusdem materiae præstiterit.

S U M M A R I A.

1. Textus limitatio & ex-
planatio, ejusque ratio.

2. Nova sententia Auctoris
contra jus Romanum.

Idetur & hic §. mutuatus ex *d. l. 7. §. 7. cum quis D. 1.*
de adq. rer. dom. Sed sub illa limitatione, ut di-
cendum fit, Justinianum in exemplo frumenti dissen-
sisse à Gajo in *d. §. 7. in fin.* Vel Tribonianum, vel Li-
brios oscitanter descripsisse & omisisse, quæ Gajus in
d. §. 7. de frumēto refert; ubi qui spicas excussit, nō
novam speciem facit, sed eam quæ est, detegit. Quod
etiam loquatur de eo qui suo nomine & bona fide ex
veteris materia novam speciem fecerit, haud neces-
sarium est exprimere, quum per se satis manifestum
sit. Addidit tamen Gajus in *d. §. 7. pr. & Paul. in l. de*
2. §. si quis 3. D. ad exhibend. Porro hæc media sen-
tentia non solum Gajo & Imperatori placuit, sed e-
tiam Callistrato & Paulo in *l. lacus §. ult. & l. in omnib.*
& seqq. D. de adq. rer. dom. Ulpian. in l. 5. de R. V. Ra-
distinctionis hæc adfertur, quod manente materia,
forma sequatur dominium materiæ. l. quæsitum 78. §.
ad 4. D. de leg. 3. Sed materia extincta (quæ extin-
cta censetur, quando non potest in sua initia redigi,
sed, in pristinum statum reduci) dominus formæ
dominus totius speciei: quia fecit, ut in rerum na-
tura esset. *l. 3. §. generis 21. D. de adq. poss. & l. quidquid*
§. 1. D. h. t. Verum enim vero, nos salvo Aliorum ju-
dicio, sic sentimus, posteriorem rationem non nisi me-
tam subtilitatem esse, quæ regulariter Moribus Chri-
stianorum improbatur. Et licet forma det esse
rei

rei, & per formam res sit, id quod est; tamen altera ratio longe fortior est, quod id, quod nostrum est, sine facto nostro ad alium transferri nequeat. *l. id. quod 11. de R. J.* Hæc, inquam, ratio tam fortis est, ut ne quidem excellentia artis vinci posset. Itaque materiæ dominus pretium formæ solvere potest, quod peritis arbitris committitur definiendum. Sed ad restitutionem materiæ agere non potest, licet species ad rudem materiam reduci queat, quia illa dissolutio induceret amissionem formæ, id est, incommodum, quod non debet alteri per alterum inferri. *l. non debet. 74. de R. J.* nec indulgeri malitiis *l. in fundo 38. de R. V.* Vide *disp. nost. ad h. §.* ubi subsistimus. Sed hætenus de rei dominio, de quo duntaxat hic quæstio est. Quin tamen & de jure Romano actio vel exceptio ad pretium materiæ vel formæ recuperandum & retinendum competierit, nemo dubitet. *arg. l. in rem 23. §. 4. § 5. D. de R. V. Vinn. hic. in fin. § Grot. 2. Introd. c. 8.* Quid dicendum sit de eo casu (quem Imperator hic attexuit) quādo quis præter formam partem materiæ contulit, satis apparet ex superioribus, quod scil. domino materiæ solventi pretium pro forma & altera parte materiæ integra species tradenda sit. *d. l. 11. de R. J.* nisi forsan & hic locum habeant quæ dixi ad §. 27. *§ seqq.* Grotius speciem communem fieri putat, ut olim veteres in *d. l. 5. §. 1. de R. V.* Vide *Grot. lib. 2. c. 8. n. 19. § seqq. de jure bell. § pac.* Quid statuendum, de eo qui sciens ex alterius materia speciem fecerit, colligere licet ex §. 29. *§ 30. h. t.* Porro alias in casu dubio judicem oportere mediam viam ingredi, monet *l. filio 7. D. ut legat. nom. cav. Cujac. 17. obs. 21. The. saur. decis. 259. Boer. decis. 239.*

§. 26. Si (tamen) alienam purpuram vesti-
men.

mento suo quis intexuerit, licet pretiosior sit purpura, tamen accessionis vice cedit vestimento: & qui minus fuit purpura, adversus eum, qui subiecit, habet furti actionem & condictioem, sive se sit, qui vestimentum fecit, sive alius. nam extinctae, licet vindicari non possint, condici tamen furibus, & quibusque aliis possessoribus possunt.

S U M M A R I A.

1. Verus S. sensus ejusque
ratio & comprobatio. | 2. Quid Moribus hic ex
Sententia Auctoris?

Ic §. inventus & intertextus à Triboniano speciem exceptionis continere videtur. Quamquam nimis purpura separari possit, tamen accessionis vice vestimento cedit. Aut saltem dicendum est, Tribonianum hic agere de modo acquirendi, qui fit per accessionem, ubi pars totum, vel ornatus rem ornatum sequitur, qui non multum differt à præcedenti modo in §. 25. Superior autem regula de accessione in specie de purpura quæ cedit vestimento, extat *l. tigni 7. §. 2. D. ad exhibend. l. sed si meis 26. §. 1. de dq. rer. dom. l. cum aurum 19. §. perveniamus 13. D. de ur. & argent. leg.* Reliqua hujus paragraphi varie explicantur à Variis: Sed quoniam vix hujus loci sint, vixquæ ullum habeant usum, breviter duntaxat ea tinguo. De actione furti & condictione qua fures similes possessores conveniri possint, dicam (Deo volente) latius ad §. ult. *Inst. de obligat. quæ ex del. nas. §. sic itaque 14. & seqq. Inst. de act.* Interim ad hæc intelligenda secundum mentem Justiniani, vide *Balduin. l. 1. phan. Pac. ad h. §. n.* An malæ fidei possessor purpuræ actione ad exhibend. teneatur, indicant nostra *§. 29 h. t.* Sed bonæ fidei intertextor tantum pretii restituens.

stituendi gratia actione in factum conveniri potest. *in rem* 23. §. 5. *D. de R. V.* Moribus Belgii dominus res sua restituenda est, maxime si nulla ei culpa imputari potest, cur amitteret. *d. l. i. de R. J.* Itaque illa regula, quod accessorium sequatur naturam sui principalis, vel quod habeatur pro extincto, potius subtilitas quædam est, & non juris gentium; aut saltem ratio minus fortis quæ cedat superiori. Sit ergo uterque in bona fide, utrique etiâ aliquid imputari possit, quod non satis diligenter inquisiverint in res suas servanda tamen erit illa regula nobis innata (scilicet quod res minus pretiosa cedat pretiosiori) donec fortius innata aut impressa vincatur, ut latius in §. *præcedenti* & *seqq.* videre est. Quo inclinat etiâ *Plin. in præfat.* 33. & *Autum. ad l. 23. de R. V.* De prohibito usu purpuræ vide *Zyp. de colleg. artif.* 12. *in fin.*

§. 27. Si duorum materia ex voluntate dominorum confusæ sint: totum id corpus quod ex confusione fit, utriusque commune est: veluti si qui vina sua confuderint, aut massas argenti vel auri conflaverint. Sed & si diversæ materiae sint, & ob id propria species facta sit, forte ex vino & melle mulsum, aut ex auro & argento electrum: idem juris est, nam & hoc casu communem esse speciem non dubitatur. Quod si fortuito, & voluntate dominorum confusæ fuerint, vel ejusdem generis materia, vel diversa: idem juris esse placuit.

SUMMA-

SUMMARIUM.

Textus temperamentum & | store.
 probatio, sed rejecta ab Au- |

Hic §. collectus est ex *l. 7. §. voluntas 8 & seq. D. de adq. rer. dom.* Sed intelligendus cum hoc temperamento, uti tunc demum confusio casu fortuito facta corpus commune efficiat, quando materiæ separari non possunt: quod & exemplis in *d. §. 8.* adjectis, & *l. lacus 2. §. 1. h. t. & l. 3. §. ult. de R. V.* probatur. Sed hoc à ratione alienum puto, quia hoc modo invitus quis incideret in communionem, quæ mater discordiarum esse solet. *77. §. 20. de leg. 2.* Itaque cum Cassio in *l. 27. quiduid. §. 1. h. t.* ajo pro portione rei æstimandum, vel pro pretio cujusque partis, quia pretiosius natura ad se trahit minus pretiosum, & major pars minorem. Adde *justissime 44. de ædilit. edict.* Fiat ergo dominus peciei cui natura favit, sed reddito pretio alteri materiæ domino, qui casu eam amisit. Vel si materiæ æquales sunt, res sorti committi potest. Paulo aliter *Hotom. ad h. §. in fin.* De varia significatione confusionis & mixtionis vide *Grot. in Flor. spars. hic.*

§. 28. Quod si frumentum Titii frumento tuo mistum fuerit, siquidem ex voluntate vestra, commune est: quia singula corpora, id est, singula grana quæ cujusque propria fuerunt, ex consensu vero communicata sunt. Quod si casu id mistum fuerit, vel Titius id miscuerit sine tua voluntate, non videtur commune esse: quia singula corpora in sua substantia durant. Sed nec magis istis casibus commune sit frumentum, quam grex intelligitur esse communis, si pecora Titii tuis pecoribus mista fuerint.

M 2

rint.

rint. Sed si ab alterutro vestrum totum id frumentum retineatur, in rem quidem actio pro modo frumenti cuiusque competit: arbitrio autem iudicis continetur, ut ipse aestimet, quale cuiusque frumentum fuerit.

S U M M A R I U M.

Sententia Auctoris & Morum res.

HUjus §. confirmatio elicitur ex l. 5. pr. D. de R. V. & l. rerum 30. de usurpat. & usucap. Aristot lib. de ort. § inter. Mallem tamen hic adhiberi distinctionem, quam adhibui supra in §. precedenti 27 nec quidquam hic possessori tribuendum arbitror, ut actori condemnatur in id quod interest, uti explicat Hotom. ex Theoph. Sed nec dividendum acervum, propter rationes in d. §. 27. allegatas. Moribus tamen ius civile & circa commixtionem & circa confusionem servari, testatur Vinn. ad h. §. in fin.

§. 29. Cum in suo solo aliquis ex aliena materia edificaverit, ipse intelligitur dominus aedificii, quia omne quod solo inaedificatur, solo cedit. Nec tamen ideo is, qui materiae dominus fuerat, desinit dominus ejus esse: sed tantisper neque vindicare eam potest, neque ad exhibendum de ea re agere, propter legem duodecim tabularum, quae cavetur, ne quis tignum alienum aedibus suis junctum eximere cogatur, sed duplum pro eo praestet per actionem quae vocatur de tigno juncto. Appellatione autem tigni omnis materia significatur, ex qua aedificia fiunt. Quod ideo provisum est, ne aedi-

ificia rescindi necesse sit. Quod si aliqua ex
 causa dirutum sit ædificium, poterit materia
 minus, si non fuerit duplum jam consequutus,
 eam vindicare, & ad exhibendum de ea re
 ere.

SUMMARIA.

Textus limitatio, & quid	die contra mal. vel bon. fid.
tribus hic cautum, eorum-	ædificatorem institui possit?
ratio.	3. Quid juris, si totum æ-
1. Quæ actio olim, quæ ho-	dificium ex aliena materia sit?

Hic §. descriptus est ex *l. 7. adeo §. cum in suo 10. D. 1.*
de adq. rer. dom. cui robur & lucem adjiciunt *l. 2.*
de R. V. l. ult. de superfic. l. in rem 23. §. tignum. 6. de R.
§ l. 1. de tigno junct. l. 6. § 7. pr. D. exhibend. Quod
 item §. noster loquatur de ædificatore bon. fid. appa-
 reat ex eo, quod hic contra ædificatorem denegetur
 actio ad exhibendum, quæ procul dubio datur con-
 tra malæ fid. ædificatorem. *d. l. 1. §. 2. D. de tign. junct.*
d. l. 23. §. pen. de R. V. Moribus ne quidem contra
 mal. fid. ædificatorem actio de tign. junct. in duplum
 datur. *Vinn. hic. n. 4. & Schultz. lit. gg.* Ratio est, quia
 neminem ex alterius delicto, tanquam ex turpi &
 dishonesto titulo lucrum acquirere oportet, ut nos
 citius ad §. 21. & seqq. *Inst. de action.* Dabitur ergo ac-
 tio in factum ad pretium consequendum *arg. d. l.*
3. §. 5. & præterea mal. fid. ædificator propter ini-
ustum animum lucrandi multa pecuniaria vel alia 2.
cæna arbitraria puniri potest. Sed & recte eum actio-
 ne ad exhibend. cogi posse, ut exhibeat, aperte evin-
 unt *d. l. 11. de R. J. & l. 155. pr. & l. 203. D. eod.* Quin-
 quidi juris existimo, etiam eum qui bona fide jun-
 cit tignum alienum, utili rei vindicatione conveniri
 posse. *arg. l. 5. §. 3. de R. V.* atque ad exhibendum con-

M 3

stringi,

stringi, si sine dispendio ædificii exhiberi possit. *arg. d. l. gemma. D. ad exhib.* ubi tamen Paulus à cæteris JCtis dissentit, saltem in iis accessoriis, quæ sine detrimento principalis separari queunt. Vel dicendum in *d. l. 6.* Paulum dare quidem actionem ad exhib. sed quæ tendat ad id quod interest, ut explicat *Hotom. ad §. 26. h. t.* Ut ut sit de jure Romano, certum est de Moribus, quibus simplex jus gentium sequimur, domino rem suam reddendam esse, nisi ædificator bona fide junxerit, & ipsa res sine dāno ædificatoris disjungi nequeat. *d. l. 38. de R. V. & d. l. 74. de R. J.* Contrariæ regulæ in quibus sententia hujus §. fundata est, potius subtilitates & commenta sunt, quam rationes juris gent. Sane nulla hinc metuenda deformitas Civitatum, quia alia res, etiam nulla lege cogente, facile in locum rei exemptæ substituetur. Quod si totum ædificium ex aliena materia extractum sit, dominus soli qui bona fide ædificavit & formam ædificio indidit, & in possessione est, domino materiæ solutione pretii anteponendus videtur, nisi quis & hic dicat, majus natura ad se trahere minus, & pretiosius minus pretiosum. Vide nostra ad §. 27. *h. t.*

§. 30. *Ex diverso, si quis in alieno solo ex sua materia domum ædificaverit, illius fit domus, cujus & solum est. Sed hoc casu materiæ dominus proprietatem ejus amittit, quia voluntate ejus intelligitur esse alienata, utique si non ignorabat se in alieno solo ædificare: & ideo licet diruta sit domus, materiam tamen vindicare non potest. Certe illud constat, si in possessione constituto ædificatore, soli dominus petat domum suam esse, nec solvat pretium materiæ, & mercedes fabrorum; posse eum per*

EX-

ceptionem doli mali repelli: utique si bona fidei
 fessor fuerit, qui edificavit. Nam scienti alienum
 esse, potest obijci culpa, quod edificave-
 reme in eo solo, quod intelligebat alienum
 esse.

S U M M A R I A.

- | | | |
|----------------------------------------------------------|--|-------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Varia limitatio & expli-
tio hujus §. | | & quid Moribus? |
| 2. Temperamentum circa
bon. & mal. fid. ædificatorem, | | 3. Quid jure Saxon. circa
bon. fi. l. edificator. & quæ sen-
tentia Auctoris? |

Hic §. *ἡ ποδα* descriptus est ex *d. l. 7. adeo. §. cx 1. diverso 12. D. de adq. rer. dom.* Cæterum illa præ-
 emptio juris, qua ille qui sciens sua materia in alieno
 solo ædificavit, præsumitur donasse, vel alienasse, ni-
 lus vehemens & damnosa est, teste *Baldwin. hic.* Quare
 etiam Quidam Interpretes hunc §. nostrum cum hoc
 temperamento accipiunt, ut tamdiu malæ fid. ædifi-
 cator præsumatur materiam donasse, donec contra-
 rium probetur. *l. 2. C. de R. V.* ubi forsan jus novum
 constitutum est, quanquam Alii aliter interpre-
 tentur. Atque hinc forte etiam est, quod ædificium
 tollere possit, si sine detrimento domini soli tollere
 potest. *l. Julian. 37. D. de R. V.* Sane ille qui sciens in
 rem alienam, non tamen tanquam suam, fecit impen-
 sas, donasse eas non præsumitur. *l. dominus 55. §. 1. D.*
locat. l. qui except. 40. §. 1. de condict. indeb. Præterea
 quod §. noster tunc demum bon. fid. ædificatori tri-
 buat deductionem impensarum, quando est in pos-
 sessione ædificii. *d. §. n. & l. si in area 33. in fin. D. de con-*
dict. indeb. l. 14. Paulus. D. de doli mal. except. hoc tem-
 perandum est ex æquo & bono, quod extat in *l. pla-*
ne 38. D. de hered. petit. Licet itaque non possideat,
 tamen impensas repetere potest, & sic una lex loquitur

de stricto jure, altera de æquitate quod non infrequenter in jure nostro fit. Atque hæc æqua sententia in judiciis prævaluit, saltem quatenus dominus factus est locupletior, teste *Carol. Molin. ad consuetud.*

2. *Paris. tit. 1. §. 1. gloss. 5. n. 10.* Quinimo Belgii Moribus etiam malæ fid. ædificator, licet non sit in possessione, impensas, quæ rem alterius fecerunt meliorem, repetere potest. Primo quia nemo facile præsumitur donasse, præsertim in necessitate. *arg. l. 18. in fin. D. de adimend. vel transf. leg.* Secundo, quia nemo lucrû sentire potest ex alterius male fide vel delicto, & sibi imputare debet dominus, quod rem suam diligentius custodire neglexerit. Ergo impensæ saltem restituendæ sunt, quas tamen fiscus malæ fidei ædificatori auferre debet, aut alia eum ob malam fidem punire pœna arbitraria. Quam sententiam etiam à jure Civili non esse alienam, dixi in *disp. ad h. § arg. d. l. 38.* cum cujus limitatione finalia verba hujus §. intelligenda videntur.
3. Jure Saxon. bon. fid. possessor ædificium tollere potest, nisi proprietarius soli ædificium redimere velit. *Schultz. ad h. t. lit. hh.* Sed si ædificium pretiosius & majus solo sit, dixerim ædificatorem in solutione pretii pro solo audiendum esse per ea quæ dixi supra ad §. 29. *h. t.* Vide tamen *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de R.V. § adq. rer. dom.*

§. 31. Si Titius alienam plantam in solo suo posuerit, ipsius erit. Et ex diverso si Titius suam plantam in Mævii solo posuerit, Mævii planta erit, si modo utroque casu radices egerit, ante enim quam radices egerit, ejus permanet, cujus fuerat. Adeo autem ex eo tempore quo radices egerit planta, proprietas ejus commutatur, ut si vicini arbor ita terram Titii presserit, ut in ejus fundum radices egerit

it: Titii effici arborem dicamus, ratio enim non mittit, ut alterius arbor esse intelligatur, quam in fundum radices egerit. Et ideo prope confinium arbor posita, si etiam in vicini fundum radices egerit, communis fit.

SUMMARIUM.

temperamentum §. & quid ! Moribus servandum.

Tiam hic §. descriptus est ex *d.l. 7. §. ult. h. t.* Cujus primapars de arbore plantata confirmatur ex *l. si meis 26. §. 2. D. eod.* Secunda pars de arbore in confinio posita ex *l. arbor. 19. D. comm. divid. & l. pen. soc.* Sed & hunc §. loqui de stricto jure, apparet ex in sæpius allegata *l. 5. §. 3. de R. V.* ubi Varus & Nerutilem in rem actionem dederunt, quam Quidam interpretantur pretium duntaxat intendere, ac si nihil aliud esset, quam actio in factum subsidiaria. *l. 23. D. eod.* cui tamē proprietates istius actionis reclamant, etiam est in rem, & effectu nihil à directa rei vindicatione differt. *l. 47. §. 1. de negot. gest.* Moribus haud dubie mino res sua restituenda est, quæ ratio simplex est, longeque fortior, quam ea qua nititur §. noster, quæ minus frivola subtilitas, quam ratio dicenda est, ut *l. xi ad §. 21. h. t.* Adde *Autumn.* idem sentientem in *ensur. Gallic. ad d.l. 7. §. ult.* Hinc nec immisione radicum arbor aut propria aut communis fit, sed radices excidere licet. *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. arbor furt. far.* Ratio est, quia potestatem domini in rem illibatam esse oportet & solum cuique sine servitute liberum, modo nihil indulgeatur malitiis. *d. l. 38. R. V.* Moribus confinium dicitur een schepdtgep.

§. 32. *Qua ratione autem plantæ, quæ terra coalescunt, solo cedunt, eadem ratione frumenta quoque, quæ sata sunt, solo cedere intelliguntur. Ceterum sicut is, qui in alieno solo edificavit, si ab eo dominus petat edificium, defendi potest per exceptionem doli mali, secundum ea quæ diximus: ita ejusdem exceptionis auxilio tutus esse potest is, qui alienum fundum sua impensa, (bona fide) consecut.*

Hic §. sumptus est ex *l. qua ratione 9. pr. D. de adq. rer. dom.* Sed etiam temperandus ex *d. l. 5. §. 3. de R. V.* quæ saltem est ad pretium consequendum. *d. l. 23. §. 5. eod. & l. 3. §. 14. D. ad exhib.* Quid Moribus tum de bonæ fidei, tum de mal. fid. satore & plantatore dicendum sit, collige ex iis quæ ad *d. §. 31. h. t.* tradidimus. Quid jure Saxonico circa observationem hujus §. præceptum sit, vide apud *Schultz. hic. lit. kk. & Schneid. ad h. §.*

§. 33. *Litteræ quoque, licet aureæ sint, perinde chartis membranisque cedunt, ac solo cedere solent ea, quæ inædificantur, aut inseruntur. ideoque si in chartis membranisque tuis carmen, vel historiam, vel orationem Titius scripserit, hujus corporis non Titius, sed tu dominus esse videris. Sed si a Titio petas tuos libros, tuasque membranas, nec impensas scripturæ solvere paratus sis: poterit se Titius defendere per exceptionem doli mali, utique si earum chartarum membranarumve possessionem bona fide nactus est.*

Hic

Ic §. itidem ex *d.l. 9. §. 1.* descriptus est, & adjuvatur *d. l. 3. §. pen. ad exhib.* Sed rectius charta scribere cedit, quia scriptura præstantior charta est, ut le quid dixi ad §. 27. *h. t.* atque ita Moribus servari, s est *Mynsing. hic. Schultz. ibid. lit. ll. Grot. d. lib. 2. c. Alden. & Vinn. ad h. §.*

§. 34. Si quis in aliena tabula pinxerit, quidam ant tabulam picturæ cedere: aliis videtur, picturæ, qualiscunque sit, tabulæ cedere: sed nobis etur melius esse, tabulam picturæ cedere. Ridium est enim, picturam Apellis vel Parrhasii in essionem vilissimæ tabulæ cedere. Vnde si à do- no tabulæ imaginem possidente, is, qui pinxit, n petat, nec solvat pretium tabulæ, poterit per ceptionem doli mali submoveri. At si is qui xit, (eam) possideat, consequens est, ut utilis io Domino tabulæ adversus eum detur: quo ca- si non solvat impensam picturæ, poterit per exce- onem doli mali repelli, utique si bona fide pos- for fuerit ille, qui picturam imposuit. Illud enim lam est, quod si ve is, qui pinxit, subripuit ta- las, si ve alius, competit domino tabularum furti- tio.

S U M M A R I U M.

An ratio hujus §. bona sit, ! & in quo pretio pictura?

¶ Tiam hic §. desumptus est ex *d. l. 9. §. 2. D. de adq. rer. dom.* Ratio decisionis est in pretio picturæ, seu excellentia artis. *d. §. n. & l. in rem 23. §. 3. de R. V.* ubi ta- men Paulus dissentit propter hanc rationem, quod ictura sine tabula esse non potest: sed male, quia prior

prior ratio naturalis & simplex videtur, altera longe po-
rita & quædam argutatio, ut dixi *ad §. 27. h. t.* Itaque
si pictor pretium tabulæ solvere velit, præferendus
est domino tabulæ, etsi & ille offerat pretium pro po-
ctura. *d. §. n.* Quo facit 2. *Chron. c. 2. Jes. 2. Ezech. 8. &*
23. Quod autem ars pingendi cum apud Græcos
tunc Latinos in magno pretio & honore fuerit, videtur
est apud *Plin. lib. 35. c. 9. & 10. & DD. ad h. §.* Quod
apud Hebræos, Turcas, & totius Orientis ac Africæ po-
pulos vilis fuerit, videre est apud *Bodin. de Repub. lib.*
3. n. 360. Ant. Matth. disp. 8. Pand. de infam.

§. 35. Si quis à non domino, quem dominum
esse crediderit, bona fide fundum emerit, vel ex
donatione, aliave qualibet iusta causa æque bona fi-
de acceperit: naturali ratione placuit fructus, quos
percepit ejus esse pro cultura & cura. Et ideo si po-
stea dominus supervenerit, & fundum vindicet, de
fructibus ab eo consumptis agere non potest. Ei vero
qui alienum fundum sciens possederit, non idem con-
cessum est: itaque cum fundo etiam fructus licet
consumpti sint, cogitur restituere.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------|------------------------------|
| 1. Que ratio, cur bonæ fid. | } tiam extantes? |
| possessor fructus adquirat non | |
| tantum consumptos, sed e- | 2. Quid de fructibus post |
| | litam contestatam perceptis. |

2. **B**ONÆ fidei possessorem fundi fructus perceptos fa-
cere suos pro cultura & cura, variis legibus asseri-
tur. *l. bon. fid. 48. D. de adq. rer. dom. l. qui scit. 25. §. 1. &*
l. in pecudum 28. de usur. l. certum 22. C. de R.V. Atque
hunc modum acquirendi naturalem habere ratio-
nem, verbis Balduini demonstro. Quid enim æquius
est,

inquit, quam ut meos fructus faciam, quos mea
 mensa & industria bona fide expressi, ultro a-
 qui non nascituros? Quapropter & hic §. procedit
 bon. fid. possessor locupletior factus sit: nam non
 completatur cum alterius damno, quia potuit habe-
 re nos steriles, & nullos fructus percipere, atque ita
 ratum in Frisia, refert *Joan à Sande lib. 3. tit. 15. def.*
 Quinimo tanta est hujus acquisitionis ratio, ut
 eundem extantes fructus debeat restituere, quia
 adhuc bona fide possedit, etiam bona fide
 requi debet. Atque ita ubique in judiciis servari,
 est *Pinel. in l. 2. C. de resc. vendit. p. 2. c. 4. n. 60.*
 tus vero post litem contestatam postque moram 2.
 ceptos restituere tenetur. *d. l. 22. C. de R. V. l. videat.*
 38. §. si action. 7. de usur. Ratio est, quia possesores
 in bon. fid. à tempore litis contestatæ habentur
 mal. fid. possessoribus. *l. 25. §. 7. de petit. hered. at-*
que quotidie pronunciari, attestatur *Schneid. ad h.*
l. 25. Baro ibid. part. poster. lit. t. quod & Thuldeno
innio placet, ut litium ambages vitentur. Sed &
 ratio civilis videtur, quā facile cedere naturali à no-
 supra allegatæ, haud improbabiler statui posset,
 fertim si bon. fid. possessor, vel auctor ejus litigavit
 probabili causa. Plures quæstiones vide in *disp. nest.*
l. t. Inst. Rem ipsam domino restituendam, nemo in
 ium vocat, vide tamen quasdam exceptiones *Mori-*
multor. loc. receptas apud Zyp. d. tract. tit. de R. V.

§. 36. *Is vero ad quem ususfructus fundi per-*
et, non aliter fructuum dominus efficitur, quam
se eos perceperit. Et ideo licet maturis fru-
us, nondum tamen perceptis decesserit, ad he-
es ejus non pertinent, sed domino propieta-

tis

tis adquiruntur. Eadem fere & de colono dicuntur.

S U M M A R I U M.

Hunc §. Moribus non servari, eorumque ratio.

QUOD fructuarius non faciat fructus suos, nisi vel ipse, vel alius ipsius nomine perceperit, variis legibus confirmatur. *a. l. 2 §. pen. de usur. l. arborib. 12 §. 1 de usuf. l. 13 si fructuar. D. quib. mod. usuf. amitt.* Ratio sumitur ex *l. fructus 44. D. de R.V.* Ergo ad quem pertinet proprietas fundi, ad eundem etiā pertinent fructus fundo cohærentes. Sed hæc subtilitas Moribus non servatur, ideoque si fur fructus maturos desecuit, ipse usufructuarius (ut & jure Romano bon. fid. possessor & colonus) habebit non solum actionem furti, sed & rei vindicationem; quia qui sementem fecit, eū etiam metere oportet. Vulgo, *die saept die maept. Autum. in Cens Gall. ad l. 12. §. si fur. ult. de usuf.* Hinc etiam fructuarius mortuus fructus maturos solo adhuc adhærentes transfert ad heredes suos, scil. vel in totum, vel saltem in tali quantitate, qualitate & pretio, quali sunt tempore mortis fructuarii, ut in fructibus civilibus & redditibus annuis. Vide *Schneid. hic. n. 3. Schultz. ibid. lit. nn. Bus. ad l. 58. de usuf. Christin. vol. 2. decis. 176. n. 16. Cor. in cons. 12.* Quod & in Beneficio observandū recte post *Ann. Robert. rer. jud. l. 3. c. 7.* existimat *Zyp. d. tract. tit. de usuf. arg. l. si operas 26. D. de usuf.*

§. 37. In pecudum fructu etiam fœtus est, sicuti lac, pilus & lana, itaque agni hœdi, & vituli, & equuli, & fuculi statim naturali jure domini fructuarii sunt, Partus vero ancillæ in fructu non est

taque ad dominum proprietatis pertinet, absur-
 enim videbatur, hominem in fructu esse, quum
 fructus rerum natura gratia hominis compa-

SUMMARIUM.

tionem & jus de partu | ancillæ non esse justum.

Partus hic §. descriptus est ex *l. 28. in pecudum. D.*
de usur. & confirmatur ex *l. vetus 68. de usuf.* ubi
 non apparet, inter veteres de partu ancillæ, an in
 partu esset, dubium fuisse. Idem videre licet apud
Ulpian. l. 1. de finib. Ergo vero sententiam P. Scævola
 Manilii veriolem arbitror, & miror *D. Balduin.* ra-
 de partu ancillæ subjectā, dignam putare quam
 iustitiam faciamus; quippe nihil aliud est, quam subti-
 quædam & talis rei natura, quæ simplicem veri-
 invertit. Quod & post *Bacchov.* vidit *Vinn ad h. §.*
 Julia lege (scil. *l. 27. ancillar. de petit. hered.*) probare
 cur, quam tamen *d. Bacchov. ad h. §.* recte solvit,
 id ad rem facit, quod non puto. Etenim Idem
 Manius, qui est author *d. l. 21.* etiam auctor est *d. l. 68.*
 amē rationis ex *d. l. de promptæ nullā mentionem*

Sane si ancillæ liberique illarum jure gentium
 testate dominorum sunt, non video, cur con-
 usufructu ancillæ, partus ejus non pertineret ad
 quarium. Sed hæc apud nos nullum habent u-
 , ut dixi ad *Lib. I.*

. 38. Sed si gregis usumfructum quis habeat,
 cum de mortuorum capitum ex fœtu fructarius
 mittere debet, (ut & Iuliano visum est) & in
 arum demortuarum vel arborum locum, alias
 substituere, recte enim colere, & quasi bonus
 pater-

paterfamilias uti debet.

HUjus primum membrum desumptum videntur aut saltem confirmatur ex *d.l. vetus 68. §. fin. duab. seqq. de usuf. l. plerumq; 10. §. 3. sed fœtus. de i. dot.* Secundum membrum ex *l. agri 18. D. de usu junct. l. arbores 59. eod. Tertium seu ratio priorum est sed cum fruct. 65. D. eod. & l. 1. §. cavere 3. D. usu quemad. cav.* Sed de hac materia latius ad *tit. de u.* Vide etiam ea quæ diximus ad *§. 18. de legat.*

§. 39. Thesaurus, quos quis in loco suo invenerit, divus Hadrianus naturalem æquitatem sequutus, ei concessit, qui (eos) invenerit. Idemque statuit, si quis in sacro, aut religioso loco fortuito casu invenerit. At si quis in alieno loco, non datur ad hoc opera, sed fortuito invenerit, dimidium domino soli concessit, & dimidium inventori. Et convenienter, si quis in Caesaris loco invenerit, dimidium inventoris, & dimidium esse Caesaris statuit. Cui convenienter est (ut) si quis in fiscali loco, vel publico vel (civitatis) invenerit, dimidium ipsius esse (debeat,) & dimidium fisci, vel civitatis.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------------------|-----------------------------------------------|
| 1. Varia explicatio & conciliatio hujus §. | 2. Mores hic varii, & quæ sententia Auctoris? |
|--------------------------------------------|-----------------------------------------------|

1. **C**UM thesaurus proprie sic dictus cujus dominus ignoratur, referatur inter res quæ nullius sunt. Nunquam 31. §. 1. de adq. rer. dom. quid mirum, si naturali ratione inventori concedatur? præsertim si quis in fundo suo invenerit. *l. si is 63. eod. l. à tutore 67. d. h. adq. rer. dom.*

V.C.

l. un. C. de thesaur. junct. illis quæ diximus ad §. 1. 12. h. t. Huc facit quoque *c. 13. Matth. v. 44.* ubi in parabolica locutio est, quæ extra scopum dictis non est extendenda. Itaque vix firmiter insubstitit *N. Burgund. ad Consuetud. Fland. tract. 12. §. seqq.* Cæterum an Adrianus idem statuerit thesauro in loco sacro & religioso fortuito casu invento, valde dubito. Primo, quia hæc apud *Æl. Spartian.* in vita Adriani non reperiuntur, ubi tamen constitutionis Adriani meminit his verbis: de rebus Divus Adrianus ita cavit, ut si quis in suo haberet, ipse potiretur, si quis in alieno, dimittit domino daret: si in publico, cum fisco partitur. Secundo quia contrarium extat in *l. 3. §. si in re 10. de jure fisci.* nisi dicamus, Architectis *In-* non minorem fidem deberi, quàm *Spartian.*, qui forte per locum suum intelligit etiam thesaurum suum: ita ut §. noster loqui videatur de loco sacro suo. *Connan. lib. 3. c. 4.* Aut dicendum, Imperator *Justinian.* sequi sententiam Adriani, rejecta constitutione Divorum Fratrum in *d. l. 3. §. 10. de jure fisci.* aliter. Reliqua hujus §. nostri comprobantur ex allegatis. Sed imperatores sæpe in hoc juris statu variasse, videre est apud *Cujac. lib. 10. obs. 1. §. Vinn. & Balduin. hic.* Moribus tanquam communi jure gēt. thesauri, ut & alia *ἀνεκδοτὰ*, ad Principes pertinent. *Grot. 2. c. 8. de jure bell. & pac. Christin. vol. 5. §. 16.* Variant tamen & Mores & res judicatæ, ut videlicet apud *Christin. decis. 16. §. 17. vol. 5. Baron. ad part. post. lit. x Grot. 2. Introd. c. 4. Papon. lib. 13. tit. 1. rest. 1. Schultz. hic. lit. y. §. seqq.* Ut autem & hic quod sentio, dixerim Principi seu Ordinibus usque Provinciæ thesaurū adjudicandum esse; quia eius ditionis cura & regimē illi incumbit. Nec habet quod conqueratur inventor, quia ille sine opera, sine

N

titu-

titulo possidet. Et ut loquitur *Cassiodor.* 6.8. sine damno inventa perdit, qui propria non amittit. Vide quæ dixi ad §. 22. *h. t.*

§. 40. Per traditionem quoque jure naturali res nobis adquiruntur, nihil enim tam conveniens est naturali æquitati, quam voluntatem domini volentis rem suam in alium transferre, ratam haberi: & ideo, cujuscunque generis sit corporalis res, tradi potest, & à domino tradita alienatur. Itaque stipendiaria quoque & tributaria prædia eodem modo alienantur. Vocantur autem stipendiaria & tributaria prædia, quæ in provinciis sunt; inter quæ, nec non & Italica prædia ex nostra constitutione nulla est differentia. sed si quidem ex causa donationis aut dotis, aut qualibet alia ex causa tradantur, sine dubio transferuntur.

S U M M A R I A.

1. Quenam res proprie tradi possint, & quomodo?

2. Varia explicatio verbor. final. hujus §.

3. An etiam nuda voluntate dominium transferatur, & quid Moribus hic servetur?

Principium hujus §. descriptum est ex *l. 9. §. hæc quæque res. 3. de adq. rer. dom.* & confirmatur ex *l. traditio 20. eod.* Item ex *l. 2. D. si à parent. quis man. & l. in re mand. 21. C. mand. Tull. pro Cecinna.* Quod vero res incorporeales non possint tradi, apparet ex *l. servus 43. §. 1. h. t.* sed tantum corporales, cujuscunque etiam generis jure novo sint, ut apparet ex *l. un. (cujus hic fit mentio) C. de usucap. transf. & subl. diff.* ubi omnis differentia inter Italica & provincialia prædia, ut inter res Mancipi & nec Mancipi sublata est. Adde *l. un. C. de*

*Modo jure Qurit. toll. & Ulpian. tit. 20. de domin. & rer. Itaque jure Justiniano res Mancipi & nec Mancipi eodem modo per simplicem traditionem alienantur, & quicumque domini sunt, pleno jure domini sunt. Plura qui hac de antiquitate desiderat, adeat D. ad h. §. Sane non omnia prædia quæ fuerunt in provinciis, stipendiaria & tributaria fuisse, manifeste innuat l. 1. l. pen. & ult. de censib. Cic. 3. in Verrem. Plin. 3. nat. hist. c. 3. & 11. Dicendum ergo, Imperatori nostrum hic loqui à principaliore parte, vel de quæ stipendiaria & tributaria fuerunt. Quænam differentia sit inter stipendium & tributum, item quomodo olim agri hostium distributi sint, mei institutioni non est hic excutere, præsertim cum hoc ab aliis affirmatum sit. Vide Ciceron. d. loc. Liv. 3. in fin. & D. ad h. §. n. Adde & nostra ad §. 17. h. t. Quod attinet verba finalia hujus §. vers. *sed si quidem*, sive illa referamus ad §. sequent. ac si cum eo novum ad §. 17. §. 1. constituant; sive sequamur veterem sectionem, exemplum dotis minus huic loco convenit: quia naturale dominium dotis manet apud uxorem. l. in reb. dotal. C. de jure dot. Quare etiam Quidam dict. exemplum accipiunt de dote æstimata, quasi dicat, aliquando ex causa dotis dominium transfertur. Licet & ea explicare, ut saltem jure gentium dominium dotis maritum translatum intelligatur, etiamsi de jure civili incus sit. d. l. 30. Vide Busf. ad l. 23. de R. V. Vel dicendum est, Imperatorem traditionem quæ fit ex causa donationis & dotis, simpliciter opponere traditioni, quæ fit ex causa venditionis. Interim jus certum est de dote ex d. l. 30. & de venditione, ut statim probabitur. Etiam hoc certi juris est, nudam traditionem cui nulla justa & habilis causa præcessit; non transferre dominium. l. nunquam 31. pr. D. de*

adq. rer. dom. Sed & nuda voluntate & sine traditione jure gentium dominia transferri in donatione & venditione & similibus causis, recte contendit *Grot. 2. a jure belli & pac. c. 6. & 8.* ut dicam latius in §§. *seqq. t. & §. 3. Inst. de empt. & vend.* Moribus tamen Con-
Caroli 5. traditio rei immobilis seu m̄cipatio vel effestucatio (vulgo *opdracht*) publice & corā lege seu iudice loci fieri debet. Vide *Io. à Sande de effestucat. Vimm ad §. seq. n. 4. Schultz. ad h. t. lit. oo. N. Burgund. ad consuetud. Fland. t. 4. Baron. ad eund. part. poster. lit. 2. Zyp in Notit. jur. Belg. tit. 1. de R. V. & adq. rer. dom. lib. 3* ubi de bonis tradendis beneficiariis, censuariis & feudalibus quæ nonnullam similitudinem habent cum prædiis, quæ erant in Provinciis Romanorum.

§. 41. *Vendita vero res & tradita, non aliter emptori adquiruntur, quam, si is venditori pretium solverit, vel alio modo ei satisfecerit: velut expromissore aut pignore dato, quod quanquam cavetur ex lege duodecim tabularum, tamen recte dicitur & jure gentium, id est, jure naturali, id effici. sed si is, qui vendidit, fidem emptoris sequutus fuerit, dicendum est, statim rem emptoris fieri.*

S U M M A R I U M.

Ratio hujus §. & quid Mobilis.
rib. circa venditionem rei im-

Hic §. descriptus videtur ex *l. quod vendidi 19. de cont. empt. & confirmatur per l. procurat. §. §. 18. sed si dedi D. de tribut. act. Plat. lib. 12. de legib. Varro. de re rust. c. 2. Quint. declam. 336.* Ratio est, quia hæc est natura & mens cōtrahentium in vendit. ut rei venditæ domi-

miniū non intelligatur translatū, nisi prius solutū sit
 erium, vel aliter venditori satisfactum. Unde &
 casu dubio non videtur venditor fidem emptoris
 iutus, ut disputo ad *h. §.* An venditor in rebus
 nditis adhuc extantibus hypothecam habeat, vide
 ud *Treutl. disp. 24. thes. fin. lit. e.* ubi usum indicat.
 oribus traditio rei venditæ immobilis fieri debet
 ram iudice loci in quo res sita est. *Grot. 2. introd. c. 5.*
dd. Auctor. supra allegat. Quod si ita facta non est,
 ntractus nullus dicitur. *Vinn. & Zyp. d. loc.* Quod
 men vix probo, quia jure Divino conventiones
 ntrahentiū circa rem licitam & honestam non tan-
 m à contrahentibus, sed etiam à Principe servandæ
 nt. Illa, inquam, regula æterna est, eoque effe-
 am sortiri debet. Quin tamen ob bonum publi-
 m poena statui possit in eos, qui publice non tradi-
 runt, nullus dubito. Vide nostra ad *tit. 24. §. 25.*
b. 3. Inst. & §. 12. h. t. & §. 44. eod.

*§. 42. Nihil autem interest, utrum ipse do-
 minus tradat alicui rem suam, an voluntate ejus
 ius, (cui ejus rei possessio permessa sit.)*

¶ Erba finalia hujus §. adjecta sunt à Triboniano,
 vel alio Glossemático Doctore, sed emendantur
 o *Hotom. hic.* à Cujacio omittuntur. Reliqua hujus
 descripta sunt ex *d. l. 9. §. nihil. 4. D. de adq. rer. dom.*
 nulla ulteriore confirmatione opus habent, cum per
 manifesta sint.

*§. 43. Quæ ratione, si cui libera universorum
 negotiorum administratio permessa fuerit à domino,
 que ex his negotiis rem vendiderit & tradiderit,
 licet eam excipientis.*

Hic quoque §. ex eod. §. 4. d. l. 9. desumptus est, cu-
 quo etiam convenit. l. procurator. § 8 de procura
 An distinguendum sit inter procuratorem omniu
 bonorum qui habet liberam administrationem, & q
 non habet, disputavi ad h. §. Inst. & d. tit. D. de proc
 rat. Moribus malle procuratorem, cui simplicit
 libera generalis administratio bonorum commissa et
 non posse res quæ servando servari possunt, vende
 aut permutare, nisi auctoritate judicis. arg. l. 22. C. de
 adm. tut. quamvis sciam, tutorem Moribus Germani
 & Franciæ etiam res quæ servando servari possunt,
 lienare posse, Joan. a Sand. de prohib. rer. alien. par
 1. c. 1. §. 2. n. 14.

§. 44. Interdum etiam sine traditione nuda vo-
 luntas domini sufficit ad rem transferendam: velu-
 si rem, quam tibi aliquis commodaverit, aut loca-
 verit, aut apud te deposuerit, (postea aut vendiderit
 tibi,) aut donaverit, (aut dotis nomine dederit.
 Quamvis enim ex ea causa tibi eam non tradide-
 rit, eo tamen ipso, quod patitur tuam esse, statim
 tibi acquiritur proprietas, perinde ac si eo nomine
 tibi tradita fuisset.

S U M M A R I U M.

Illatio Auctoris contra alios. § juris articulos.

Hic §. totidem fere verbis reperitur in d. l. 9. §. inter-
 dum §. de adq. rer. dom. ejusque sententia confir-
 matur variis legib. l. 21. §. 1. eod. l. 9. §. ult. de reb. cred. l.
 3 §. pen. & ult. de donat. Int. vir. & uxor. Sed cum hæc
 ita sint, si præcesserit alia traditio vel saltem possessio
 rei apud eum, cui postea vendimus aut donamus, cui
 non ite quando possessio adhuc apud nos est? Potest
 qui-

dem lex vel cōstitutio Principis traditionē requi-
re sub multa pecuniaria, sed non sub pœna nulli-
tis, aut negatione translationis dominii, quia sim-
plici jure gentium hoc est, jure divino ab eo tempore
quo quis voluit alium esse dominum rerum tradenda-
rum, ipse dominus esse desinit; quod & Mores in plerif-
que aliis sequuntur, ut constat ex antecedentibus &
sequentibus.

§. 35. *Item si quis merces in horreo depositas
tradiderit, simul atque claves horrei tradiderit em-
ptori, transfert proprietatem mercium ad empto-
rem.*

S U M M A R I U M.

Textus temperamentum & | usus.

Hic §. descriptus ex d. l. 9. §. item si quis 6. de adq.
rer. dom. intelligendus est cum hoc temperamen-
to, ut claves traditæ sint ante horreum. l. clavib. 74.
cont. emp. l. 1. §. si jusserim 21. l. 18. §. 2. de adq. posses-
sionis fictio quidem tantundē valet in casu ficto, quan-
tum veritas in casu vero, sed debet versari circa possi-
bilia. Quo pertinet l. qui negotia 34. mand. ubi pe-
cunia non intelligitur credita, quia non potest
propter distantiam loci fingi primum reddita, deinde
mutuo data. Quod tamen de stricto jure accipe, se-
cus enim est de æquitate. l. singularia 15. de reb. credit.
Quod sequimur ob rationes supra in §. 41. propositas,
sed sine fictione brevis manus quæ meri juris civilis
est, imo figmentum & sesqui mendacium. Vide disp.
post. ad tit. 14. Lib. 3.

§. 46. *Hoc amplius, interdum & in incertam
personam collata voluntas domini, transfert rei*

proprietatem : ut ecce , pratores & consules , cum missilia jactāt in vulgus, ignorant quod eorum quae sit excepturus, & tamen quia volunt quod quae acceperit , ejus esse , statim eum dominum efficiunt.

QUOD Tribonianus ait , Pratores & Consules missilia jactasse in vulgus, ad sua tempora referri debet , quibus permittum fuit sub certo modo missilia jactare. Nov. 105. c. 2. §. 1. quanquam Marcianus prohibuerat. l. 2. C. de cōsul. & non sparg. pec. Reliqua hujus §. descripta sunt ex d. l. 9. pen. h. t. & confirmatur l. 5. §. 1. pro derel. & l. 8. de cont. ēpt. Principes hæc factitasse, cegimus apud Sueton. in Aug. c. 98. in Calig. c. 18. in Nerone c. 11. Dion. in Tito , Domitiano & Adriano, quos Principes & Pontifices hodierni interdum imitantur, teste Baron. hic. part. poster. Schultz. lit. qq.

§. 47. Quæ ratione verius esse videtur, si rem pro derelicto à domino habitam occupaverit quis, statim eum dominum effici. Pro derelicto autem habetur , quod dominus ea mente abjecerit ; ut id (in numero) rerum suarum esse nolit : ideoque statim dominus ejus esse desinit.

VERBO verius indicat Imperator , hac de re fuisse controversiam, quod evidenter confirmatur per l. 2. §. 1. D. pro derelicto. Porro recte rejectā esse sententiam Proculi, recteque Imperatorem nostrum Paulo ad stipulari, evincūt l. 1. & l. 5. §. 1. eod. evincūt & nostra in §. 44. h. t. & §. 12. eod. Atq; ita de insula quadam deserta judicatum inter Chalcidenses & Andrios, refert Plutarch qu. græc. 29. Moribus bona pro derelictis habita , fisco cedunt. Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de jure fisci.

i. Ratio morum allegatæ est ad §.thesauros 39. h. t.

§. 48. *Alia sane causa est earum rerum, quæ tempestate levanda navis causa ejiciuntur. hæc enim dominorum permanent, quia palam est eas non animo ejici, quod quis eas habere nolit, sed eo majus cum ipsa navi maris periculum effuset. Qua de causa, si quis eas fluctibus expulsa, et etiam in ipso mari nactus lucrandi animo abstulerit, furtum committit. Nec longe videntur discere ab his, quæ de rheda currente non intelligentibus dominis cadunt.*

S U M M A R I U M.

Textus difficultas excussa, | ejusque usus cum ratione.

Hic §. descriptus est ex d. l. 9. §. ult. D. de adq. rer. dom. exceptis verbis finalibus, quæ sunt Tribonianæ Confirmatur autem pluribus aliis legib. l. qui levante 8. ad l. Rhod. de jact. l. falsus 43. §. si jact. 11. de furt. ubi tamen circa verba parenthesi inclusa difficultas est, de qua vide disp. nost. ad h. t.) l. 1. & tot. tit. C. de aufrag. Moribus multarum Gentium receptum est, ut bona in tempestate ejecta aut naufragio perditâ inq; attore inventa, ad Principes & Reges pertineant. Imn. & Giphani ad h. §. Zyp. d. tit. Sed recte eos post Fredericum in Auth. navigia. C. de furt. Carolus 5. brogavit. Ratio est in d. l. 1. C. de naufrag. cui plures addunt Bodin. lib. 1. de Repub. c. 10. circa fin. Grot. de jure bell. & pac. lib. 2. c. 7. n. 1. Gudel. lib. 5. c. 10. de jure noviss. Quæ tanti momenti sunt, ut dicta bona etiam post annum & diem, id est, 6. septimanas domino restituenda sint; quia domino semper res sua restituenda est, quam sine culpa sua amisit. Hoc, in-

inquam, jus divinitus nobis infusum est, quod nulla ratione civili mutari potest. Hæc illa particula mētis divinæ est, quæ ex imagine Dei in nobis remansit salva, atque adeo æternæ observantiæ. Hæc denique justitia pars justitiæ divinæ est, ut diximus ad §. ult. tit. 2. Lib. 1. Quid tenendum sit de bonis quæ de rheda currente ceciderunt, dixi jam ad §. 18. h. t.

DE REBUS CORPORALIBUS ET INCORPORALIBUS.

TITULUS II.

Quædam præterea res corporales sunt, quædam incorporales.

SUMMARIUM.

Divisio rerum confirmata, & quis ejus hodie usus?

HÆC secūda divisio rerum sumpta est ex l. 1. §. 1. de rer. divis. & probatur per Ulpian. tit. 20. §. 10. & 14. sed mutuata à Physicis, qui id quod est, in duas dictas species dividunt, teste Senec. epist. 59. Nec ab hac divisione abhorret Paul. lib. 3. sent. tit. 6. ubi dividit res in corporales & eas quæ in jure consistunt. Cic. in topic. Plat. dial. 6. de Repub. Moribus hæc divisio quidem vera est, sed minus usitata. Sæpius distinguimus res in mobiles & immobiles, quæ distinctio potest esse subdivisio rerum corporalium. l. quam Tuberon. 7. §. in peculio 4. D. de pecul. junct. l. movent. 93. de V. S. Adde nostra ad pr. tit. præcedent. An & quando actiones, five nomina & redditus annui contineantur sub appellatione mobilium vel immobilium, vide apud Bus. ad l. 7. §. 4. de pecul. & Imbert. in Enchirid. tit. b. de bonor. diff.

§ 1.

§. 1. *Corporales hæ sunt quæ tangi possunt, ve-
fundus, homo, vestis, aurum, argentum, & de-
ne aliæ res innumerabiles.*

S U M M A R I U M:

extus intellectus, & quale | aurum hic intelligatur?

¶ *Ic §. descriptus ex d. §. 1. l. 1. de rer. divis. confirma-
tur insigni loco Luc. c. 24. v. 39. & versiculo Lucre-
tius: tangere enim aut tangi nisi corpus nulla potest res.
ad quod noti juris est, forsan nulla probatione opus
est, dummodo per exempla hic subjecta intelli-
amus res singulares seu individua, ut bene notat Ho-
m. ad h. §. sed male animadvertit, per aurum & argen-
tum intelligi infectum, non vero signatum, quod vo-
let quantitatem, quæ teste Pac. ad d. tit. de divis. rer.
medium quid est inter res corporales & incorporales.
Nam ut dixi, & ipse Homannus dixit, res hic subje-
cte considerantur ut singulares, & quatenus sunt in bo-
nis nostris. d. l. 1. Scio quidem nummos seu argentum
signatum sæpe considerari ut quantitates, puta in mu-
nicio: sed quid hoc ad rem & casum nostrum? Vide di-
ut. nostr. ad h. §.*

§. 2. *Incorporales autem sunt, quæ tangi non
possunt: qualia sunt ea, quæ in jure consistunt, sicut
hereditas, ususfructus, usus (&) obligationes quo-
quo modo contractæ. Nec ad rem pertinet, quod in
hereditate res corporales continentur: nam & fru-
ctus qui ex fundo percipiuntur, corporales sunt, &
d, quod ex aliqua obligatione nobis debetur, ple-
rumque corporale est, veluti fundus, homo, pecunia,
nam ipsum jus hereditatis, & ipsum jus utendi fru-
endi.*

endi, & ipsum jus obligationis incorporale est.

S U M M A R I U M.

Quid sit hereditas & quot | modis accipiatur?

EXfectus & hic §. ex d. l. i. §. i. de divis. rer. Sed Seneca (quem Gell. testatur sepe frivole argutum esse) lib. 6. de benefic. c. §. ridet Jctos, quod dicant hereditatem quidquā aliud esse, quā ea quæ in hereditate sunt. Sed temere profecto: nam qui est heres ex testamēto vel ab intestato, habet jus ad bona sibi relicta cōsequēda, quod jus haud dubie est incorporale & distinctum ab ipsis bonis hereditariis. Sic qui habet obligationem vel actionem, habet jus ad id consequendum quod sibi debetur, sed tamen diversum est ab ipsis rebus, quæ debentur. Hereditas ergo (ut cum Papiniano loquar in l. hereditas §. o. de hereditat. petit.) etiam sine ullo corpore juris intellectum habet. Hinc & successio vocatur in omne jus defuncti l. 24. de V. S. & l. 62. de R. J. id est jus successionis l. bonor. 208. de V. S. Quin tamen hereditas accipiatur & accipi possit pro ipsis bonis hereditariis, & obligatio pro ipso debito, quis præter Hotoman. dubitat? Vide tot. tit. de hered. vel act. vend. & DD. ad h. §. qui tamen vulgo hæc paulo aliter explicant. An in praxi appellatione bonorum mobilium & immobilium, vel moventium & immoveantium (qua frequentius utimur, ut in pr. dixi) contineantur obligationes seu nomina, vide apud Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de hered. vel act. vend. Busf. add. l. 7. de pecul. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 7. art. 7. & tit. 17 art. 3.

§. 3. Eodem numero sunt jura prædiorum urbanorum & rusticorum, quæ etiam servitutes vocantur.

De

Descriptus denique & hic §. est ex *d. §. 1. d. l. 1. de div. rer.* Quod autem servitutes rerum sive jura prediorum, de quibus Cajus & Imperator loquuntur, incorporales sint, affirmat Paul. in *l. servitutes 14. servitut.* & ideo non dubie sub appellatione rerum mobilium comprehenduntur, quia illis accedunt in-
rentque. *d. l. 14. pr.*

DE SERVITVTITBVS PRÆDIO- RUM.

TITULUS. III.

Rusticorum prediorum jura sunt hæc: iter, actus, aqueductus. Iter est jus eundi ambulandi hominis, non etiam jumentum agendi, (vel vehiculum.) Actus est jus agendi vel jumentum, vel vehiculum. Ita qui habet iter, actum non habet: qui actum habet, & iter habet, (eoque uti potest) etiam sine jumento. Via est jus eundi, & agendi, & ambulandi: nam & iter & actum via in se con-
net. Aqueductus est jus aquæ ducendæ per fundum alienum.

SUMMARIUM.

Latitudo itineris, actus, viæ | & quis hodie usus?

Hic locus descriptus est ex *l. 1. pr. de S. P. R.* sed variis modis à Variis impugnatur & à Variis defenditur. Vide *Bacchov. vel Vinn. ad h. §. & disput. nost. ad b. t. Inst.* Definitio itineris actusque confirmatur & explicatur ex *l. 7. & 12. de S. P. R.* Sed Moribus distingui-
mus tusschen een voetpat en een rijdspadt. Jure civili
fi

si nulla latitudo itineris actusque à contrahentibus demonstrata est, arbitrio judicis relinquitur. *l. certo 13. §. 2. D. eod.* quanquam & Varrone *lib. 4. de ling. latin.* colligi possit, vulgo latitudinem actus fuisse quatuor pedum, itineris duorum. Jure Saxon. latitudo itineris trium pedum est. *Schultz. hic lit. a.* Viæ latitudo existat in *l. viæ 8. D. ibid.* quæ & jure Saxon. recepta est. *Schultz. adh. t. lit. c.* ubi simul, tradit, quomodo curus currui, pedes equiti cedere debeat. Moribus quoque actum sine itinere, & viam sine actu & itinere constitui posse, nullum est dubium; quia non tam rei naturam quàm simplicem voluntatem contrahentium & testantium inspicimus. De aquæductu vide *decis. Christm. 83. vol. 5.*

§. I. Prædiorum urbanorum servitutes sunt hæ, quæ ædificiis inherent: ideo urbanorum prædiorum dictæ, quoniam ædificia omnia urbana prædia appellamus, etsi in villa ædificata sint. Item urbanorum prædiorum servitutes sunt, ut vicinus onera vicini sustineat, ut in parietem ejus liceat vicino tignum immittere; ut stillicidium vel flumen recipiat quis in ædes suas, vel in aream, vel in cloacam; ne altius quis tollat ædes suas, ne luminibus vicini officiat.

S U M M A R I U M.

Singularum servitutum hic } quid hodie circa lumina & fenestras servetur.
enumeratarum probatio, & }

Hic §. compactus est ex locis variis, ideoque ex iisdem probandus. Omnia ædificia, licet in villa ædificata sint, prædia urbana appellari docent. *l. 1. pr. comm. præd. l. Urbana l. 198. de V. S. & l. urbana famil.*

*D. eod. Columell. lib. 1. c. 6. Cic. Verrina 5. Servitus, ut
 unus onera vicini sustineat, describitur & explicatur in
 l. 33. de S. P. V. et si 6. §. 2. & l. sicut 8. §. 2. D. si serv. vind.
 vitus, ut in parietem vicini liceat vicinotignum im-
 mittere, traditur & excutitur in l. 1. & 2. de S. P. V. l. sicut
 1 si servit. vind. & l. malum 242. §. 1. de V. S. De
 mine vel stillicidio in ædes vel aream vel cloacam
 capiendū, agunt d. l. 1. & 2. D. de S. P. V. Item l. servi-
 tus 20. §. 2. & seqq. & l. foramen 28. D. eod. Varr. lib. 4.
 lingua lat. Christin. ad H. Nechlin. tit. 14. art. 22. De
 vitutibus, ne altius quis tollat ædes suas, & ne lu-
 minibus vicini quis officiat, loquitur l. urbanor. 2. D.
 S. P. V. An & quomodo differant dictæ servitutes,
 in disp. ad h. §. ubi etiam differentiam statuimus
 inter Servitutem ne luminibus officiat, & servitu-
 tem luminum. l. 4. D. eod. Moribus statutisque multarum
 civitatum cautum est, ne lumina, vel fenestræ fiant,
 unde directo & de plano prospiciatur in aream vicini,
 itaq; certum præscribitur spacium, quo à pavimento
 tabulato distare debent. Tulden. ad h. t. c. 5. Quod
 probō, quia naturalis verecundis abhorret à prospectu
 aream vicini. Idem judicavit Xenocrates apud Plu-
 tarch. de πολυπραγμ. ubi perstringens inverecundiam
 orioforum dixit nihil interesse, oculos an pedes in a-
 ream fundum immittas.*

§. 2. Inter rusticorum prædiorum servitutes
 quidam computari recte putant aquæ haustum, pe-
 ris ad aquam adpulsum, jus pascendi, calcis co-
 quendæ, arenæ fodiendæ.

SUMMA-

SUMMARIUM.

Textus enodatio & conciliatio, & quid Moribus circa] jus pascendi?

ETiam hic §. descriptus est ex *d.l.1. §.1. de S. P. R.* sed suis verbis Imperator indicat, de his servitutibus olim controversiam fuisse, an sint personales, an reales, ut indicat *l.pecoris 4. D.eod. §.1. Mela 1. §.ult. D. de aliment. leg.* quem tamen emendat *Bacchov. ad h. §.* Imprimis autē attendatur voluntas constituentium, rebusne an personis has servitutes constituere voluerint. *d.l.4. §.1. pen. de S. P. R. Tulden. hic. c. 2.* Moribus multorum locorum cuilibet civi, præsertim pauperiori, communi prato ad hoc magistratu destinato unum atque alterum bovem pascere licet, vulgo *op de gemeente*. Moribus Germaniæ & Galliæ pago, vico vel prædio uni ab altero jus pascendi, ligna secandi, piscandi, venandi, glandis legendæ, pomi ad certam quantitatem decerpēdi debentur, instar servitutum perpetuarum sive realium, teste *Zaf. 1. sing. jur. intell. c. 11. Gail. 2. obs. 66. Bus. ad l. 8. de servit.* Jus pascēdi à Frederico concessum, vide in *c. un. §. fin. de paction. quod tamen vix jure Saxon. servatur. Schultz. ad h. t. lit. d.*

§. 3. Ideo autem hæ servitutes prædiorum appellantur, quoniam sine prædiis constitui non possunt, nemo enim potest servitutem acquirere urbani vel rustici prædii, nisi qui habet prædium.

SUMMA-

S U M M A R I U M.

ensus § & temperamen- | tum.

[Ic §. descriptus est ex *l. 1. §. 1. comm. præd.* Sed hæc verba cum effectu intelligenda sunt, ita servitutes constitui non possint, ut sint scil. atque consistant, nisi in prædiis; quia qualitas sive accidens suo subjecto subsistere nequit. Alios etiam super prædio servitutes promitti posse, certo constat *l. Labeo 10. de S. P. R. & l. si servitus 23. §. 1. de S. P.* Vel dicendum potius est, Imperatorem hoc velle §. ut servitutes non possint constitui sine prædiis præsentibus vel futuris. Deinde etiam cum hoc operatione §. *noster* accipi debet ut constituantur pure & ad utilitatem & necessitatem prædii. *l. 4. l. 15. de servit. l. 5. in fin. de S. P. R.* Moribus pacta non sunt contra bonos Mores, servanda sunt. *de Buf. ad d. l. 8.*

§. 4. Si quis velit vicino aliquod jus constituere: pactionibus atque stipulationibus id efficere potest. Potest etiam testamento quis heredem suum damnare ne altius tollat ædes suas, ne luminis ædium vicini officiat: vel ut patiatur eum cum in parietem suum immittere, stillicidium adversus eum habere; vel ut patiatur eum per ædium ire, agere, aquamve ex eo ducere.

S U M M A R I U M.

quando servitutes intelli- | Moribus?
adquisitæ, & quid hic |

Posterior pars hujus §. descripta est ex *l. potest 16. 2. comm. præd.* Prior vero pars collecta videtur
O ex

ex *l. 3. pr. de usuf. § l. 5. de servit.* & quoniam pacto præsertim si ex intervallo interpositum erat, stipulatio adjiciebatur, *l. cum essent 33. in fin. pr. de S. P. R.* ideo pactionibus & stipulationibus, id est, efficacibus conventionibus constituuntur. Sed non intelliguntur datæ vel acquisitæ, nisi secuta sit cessio vel patientia debitoris, vel inductio in fundum, ut recte sentit *Vinn.* contra *Bacchov. hic. l. 3. D. de usuf. l. ult. de servit. l. 1. §. ult. de S. P. R.* Moribus & jure gentium etiâ sine traditione acquisitæ intelliguntur, ut dixi ad *§. 40. §. seqq. tit. 5. Lib. 2.* etiam nudo pacto sine stipulatione adjecta. *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5.* Quibus præter hos modis servitutes adquirantur & amittantur & jure civili & Moribus, vide apud *Schneid. ad h. §. ult. Baron. ad h. t. part. poster. §. disput. nost. ad h. t. Inst.*

D E V S V F R V C T V.

T I T U L U S I V.

Ususfructus est jus alienis rebus utendi fruendi, salva rerum substantia. Est autem jus in corpore: quo sublato, & ipsum tolli necesse est.

S U M M A R I U M.

Quid proprie veniat appellati- / tione ususfruct.

HOc *pr.* compositum est ex *l. 1. §. 2. D. h. t.* Quamquam autem ususfructus proprie sit rerum alienarum. *d. l. 1. §. l. 5. pr. si ususf. pet.* tamen sæpe quis, sed abusive, rebus suis uti dicitur, Belgice, *magh ick mijn eyghen goet niet gebuycken?* Sic & veteres *JCti* aliquando pro natura negotii loquuti sunt.

ita stipulat. l. 26. §. 1. de V. O. & l. 21. §. 3. de except. jud. An tamen inde Glossographi recte distinxerint inter usumf. formalem & causalem, disputavi ad pr. Inst. Appellatione autem ususf. continetur omnis redditus, omnis obventio & omne commodum, quod ex ipsa re fructuaria provenit. l. 7. l. 9. l. arbores §. 1. h. t. Unde & recte judicatum in suprema Curia Hollandiæ, reditus vitalitios (vulgo *Ipffrenten*) pertinere ad fructuarium omnium bonorum. *Coren.* l. 7. Ex eadem ratione similem usum vide apud f. ad d. l. 7. Porro sublato corpore fructuario, tollitur ususfructus, certum est ex canone Logicorum, sublato subjecto, tolluntur accidentia. Quem canonem & Gajus exprimit in l. 2. D. de pecul. leg. & Ulp. l. repeti §. 2. quib. mod. ususf. amitt.

§. I. *Ususfructus à proprietate separationem recipit, idque pluribus modis accidit; ut ecce, si quis ususfructum alicui legaverit, nam heres nudam habet proprietatem, legatarius vero ususfructum. Et contra, si fundum legaverit deducto ususfructu, legatarius nudam habet proprietatem, heres vero ususfructum. Item alii ususfructum, si deducto eo fundum legare potest. Sine testamento (vero) si quis velit ususfructum alii constituere, pactionibus & stipulationibus id efficere debet. Ne tamen in universum inutiles essent proprietates, semper abscedente usufructu; placuit certis modis extinguere ususfructum, & ad proprietatem reverti.*

Improbatio juris quod est in | 1. 19. de usuf. leg.

Hic §. partim ex l. 3. partim ex l. 6. h. t. collectus videtur, aut saltem ex dictis legibus confirmatur. Sed quod Imperator hic innuit, & expresse traditur in l. 19. si alii de usuf. leg. usumfructum communicari quando testator uni legavit usumfructum, alteri fundum simpliciter, hoc est, non adjectis his verbis, *deductio usuf. fructu*, probare non possum; quia illa interpretatio est contra simplicem intellectum verborum. Utiq; non erit ususfructus communis si testator uni proprietatem, alteri usumfructum legaverit, cur secus in casu nostro? Cur hic aliter judicandum, quam in casu §. 43. *idem respond. l. quæ sit. 12. de instr. vel instrumen. leg. 2.* Sane in judiciis divisiis uni usumfructu alteri fundo adjudicato, usumfructum non communicari, explorari juris est. l. §. puto 16. §. 1. *famil. ercisc.* De usumfructu qui pactionibus & stipulationibus constitui solet quid dicendum sit, dixi ad §. ult. tit. *præced.* & dicam latius ad tit. de usucap.

§. 2 Constituitur autem ususfructus non tantum in fundo & adibus, verumetiam in servis, & jumentis, & cæteris rebus: (exceptis iis, quæ ipso usu consumuntur.) Nā hæ res neq; naturali ratione, neq; civili recipiunt usumfructum, quo (in) numero sunt vinum, oleum, frumentum, vestimenta, quibus proxima est pecunia numerata, namque ipso usu assidua permutatione quodammodo extinguuntur. Sed utilitatis causa senatus censuit, posse etiam earum rerum usumfructum constitui: ut tamen eo nomine heredi utiliter caveatur. Itaque si pecunia
usus-

usfructus legatus sit: ita datur legatio, ut ejus
 sit, & legatarius satisdet heredi de tanta pecu-
 restituenda, si morietur, aut capite minueretur.
 ceteræ quoque res ita traduntur legatario, ut ejus
 sint: sed æstimatis his, satisdatur: ut si moriatur,
 t capite minuatur, tanta pecunia restituatur,
 tati hæ fuerint (æstimatæ.) Ergo senatus non fecit
 idem earum rerum usumfructum, (nec enim po-
 rat) sed per cautionem quasi usumfructum con-
 tuit.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------------------------------------|-----------------------------------------|
| 1. Difficultas de vestimen-
& pecunia numerata ex-
tia. | 2. Explicatio loci ex Cic.
in topic. |
|---------------------------------------------------------------|-----------------------------------------|

Rima verba hujus §. transcripta sunt ex d.l. 3. §. 1.
 de usuf. reliqua vero sunt ex tot. tit. de usuf. ear. rer.
 maxime ex l. 2. §. 5. & 7. D. eod. Sed quod de vestimen- 1.
 inseruit Tribonianus, non caret difficultate, pro-
 ter l. 9. §. si vestis 3. D. ususfructuar. quemadm. cav. l.
 d. si 15. §. 4. D. de usuf. quem tamen emendat Bac-
 nov. ad h. §. Hinc quidam reprehendunt Tribonia-
 um, quidam distinguunt, ut videre est apud DD.
 d. h. §. & disput. nostr. ad h. §. Inst. Res judicatas de
 ac quæstione vide apud Theaur. decis. 80. In pecu-
 ia autem numerata quin tantum quasi ususfructum
 constitui possit, nemo dubitet, pecunia non per-
 nutandi causa est. l. Julian. 30. de petit. hered. unde
 Græci appellarunt *ἐνυμνασίη* ἀπὸ τοῦ ἐνυμνᾶν. Aristot.
 b. 5. Ethic. Qualis autem cautio requiratur à
 quasi usufructuario & vero, dixi in dd. dispp. nostr.
 sed nonnihil negotii nobis facessit locus Ciceron. in 2.
 Topic. Non debet, inquit, ea mulier cui vir bonorum

suorum usumfructum legaverit, cellis, vinariis & oleariis plenis relictis, putare id ad se pertinere. Usus enim non abusus relictus est. Hic locus, inquam, intelligi debet cum mica salis, ut usum seu abusum rerum fungibilium, quæ pondere, numero & mensura constant, jure usufructus mulier percipere nequeat, sed tamen vi SCti. *l. 1. de usuf. ear. rer.* & *l. 1. de usuf. leg.* Vel dicendum, sententiam Ciceronis obtinuisse ante SCtum introductum, quo non tantum bonorum quæ in usu, sed & eorū quæ in abusu consistunt, usufruct. legare permittitur. *dd ll.*

S. 3. Finitur autem usufructus morte usufructuarii, & duabus capitis deminutionibus maxima & media, & non utendo per modum & tempus: quæ omnia nostra statuit constitutio. Item finitur usufructus, si domino proprietatis ab usufructuario cedatur: (nam cedendo extraneo, nihil agitur) vel ex contrario si usufructuarius proprietatem rei adquisierit: quæ res consolidatio appellatur. Eo amplius constat si ædes incendio consumptæ fuerint, vel etiam terræ motu vel vitio suo corruerint, extinguí usufructum, & ne aræ quidem usufructum deberi.

S U M M A R I A.

- | | | |
|------------------------------------------------|--|--------------------------------|
| 1. An recto Moribus usufructus finiatur banno? | | tempore & cessione. |
| 2. Verus sensus de modo, | | 3. Sententia Auctoris de area. |

QUod usufructus morte usufructuarii extinguitur, non recipit dubitationem. cum jus quod personæ relictum est, cum persona pereat. *l. 3. S. ult.*

D. quib. mod. ususf. amitt. Idem dicendum esse maxima & media capitis deminutione, apparet ex *l. in singulos 8. de ann. legat. & l. pen. C. de ususf.* Moribus quidem dictæ capitis deminutiones in usu sunt, ut dixi *Lib. 1.* sed tamen ad exemplum eam in banno finitur ususf. *Cyn. & Castr. in d. l. pen. Gail. obs. 86. Schultz. ad h. t. lit. b. junct. tamen Christin. Ill. Mechlin. tit. 2. art. 26. n. 2. tit. 11. art. 3. n. 27. tit. art. 16. n. 1. & 2.* Sed quum inhonestum esse diximus, quod privatus sentiat lucrum ex delicto privato, cur non potius ad liberos vel fiscum pertinet, iamdiu usufructuarius superstes est? De modo tempore quod dicitur, Theophilus interpretatur: *περὶ τοῦ ἔντα καὶ ὡς ἐκείναι χρόναι.* Itaque si usufructuarius usufructu non sit usus ad præscriptum modum & tempus statutum, amittit eum. *l. is quis 5. D. quib. mod. ususf. l. pen. C. de servit. & aq.* Cur tamen in *d. l. 20.* probabilis ignorantia non excuset, non video. Quoto tempore hodie non utendo amittatur usufructus, vide in *§ ult. tit. præced. & disput. nostr. ad h. §.* Vide nostra *ad tit. de usuc.* ubi & deessione quæ in jure, id est, coram Præatore facta in extraneum, nihil operatur; scil. respectu extranei, e quo casu duntaxat hic agitur. Sed an usufructus revertatur ad proprietarium, necne, explicari debet ex aliis textibus perspicuis, puta ex *l. si ususf. 6. de jure dot.* Vide *dd. disput. nostras.* in quibus & ratio & usus subjungitur. De consolidatione & confusione usufructus cum proprietate, & quod ea ususf. finiatur, docet *l. 3. §. ult. & l. 6. de ususf. accresc. l. 4. si fruct. D. ususf. quemad. cav. & l. à liberto 35. de bon. libert.* ubi tamen recte ususf. in pristinum statum restituitur. *arg. l. 18. de servit.* Quod attinet verba finalia hujus §. ea descripta videntur ex *l. 5 §. 2. quib. mod. ususf.* Ratio illorum allegata est ad *pr. h. t. in fin.* Ad-

3. de *Ciceron. in Topic.* Sed de area magna subest ratio dubitandi, quia area alibi ædium pars dicitur *l. 23. de usucap. & l. 98. §. 8. de solut.* & usufructus per partes retineri potest. *l. si cui §. 3. de usuf. l. 8. §. 1. de servit.* Item combusta insula legata, area nihilominus vindicari potest, & area pignori obligata manet, si insula fuit oppignorata. *l. si grege 22. de legat. 1. & l. domo 21. de pign. act.* Hanc difficultatem solvant Varii varie. Vide *DD. ad h. §.* sed vereor, ne illorum solutiones sapiant meram subtilitatem, aut saltē strictā interpretationem, contra simplicem intellectum verborum: Sane satis lugubre est, quod fructuarius incendio amiserit maximam partem usufructus, cur ergo ad solatium non retinet usumfructum areæ? Quam ob causam idem dicendum de usufructu quadrigæ & gregis, licet ad unum equum vel ovem pervenerit. Utique secundum simplicem verborum sensum, qui constituit alicui totius gregis usumfructum, etiam singulorum capitum usumfructum dedisse censetur. Quod in ultimis voluntatibus procedit omnimodo, quia illa non tam strictè interpretandæ sunt. *l. 12. §. 2. de usu & habit. l. 12. de R. J.*

§. 4. Cum autem finitus fuerit totus usufructus, revertitur scilicet ad proprietatem, & ex eo tempore nuda proprietatis dominus incipit plenam in re habere potestatem.

C Aurum ait Tribonianus, si totus finitus fuerit; nam si duntaxat pro parte, conjuncto legatario accresceret, etiam si pars ejus jam agnita fuisset. *l. 1. §. 3. de usuf. accresc.* & collegatarius nullam etiam haberet portionem. *l. interd. 10. D. eod. & l. 33. de usuf.*
Sed

ed de hac materia juris accrescendi ex professio la-
tis in §. 8. *Inst. de legat.*

DE VSV ET HABITATIONE.

TITULUS V.

*Isdem illis modis quibus ususfructus consti-
tuitur, etiam nudus usus constitui solet: isdem-
e illis modis finitur, quibus & ususfructus desi-*
t.

IOc pr. descriptum est ex Gajo in *l. 1. h. t.* vel po-
tius ex *l. 3. §. ult. de usuf.* Quomodo usus mori-
s constituitur, dixi ad §. 1. *tit. præced.* Præterea
am quædam differentia est in forma constituendi.
am ususfructus pro parte constitui potest, usus
n potest. *l. usus. 19. D. h. t. & l. 5. de usuf.* Ratio-
m differentię varias vide apud *DD. ad h. §. & ad
ipulat. 72. de V. O.* quibus adjungatur *Hotom. illust.*
æst 20. Sed lector interim cogiter, Moribus vo-
ntates contrahentium & testantium simpliciter
vandas esse.

§. 1. *Minus autem juris est in usu, quam in
usfructu. nam is, qui fundi nudum habet usum,
hil ulterius habere intelligitur, quam ut oleri-
s, pomis, floribus, fæno, stramentis, & lignis ad
um cotidianum utatur: in eoque fundo hætenus
morari licet, ut neque domino fundi molestus sit,
que iis, per quos opera rustica fiunt, impedi-
ento, nec ulli alii jus, quod habet, aut loca-
aut vendere, aut gratis concedere potest: (quum
is,*

is, qui usumfructum habet, possit hac omnia facere.)

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------|--------------------------|
| 1. Incuria Triboniani ac- | mentum de usuario & fru- |
| cusata, defensa. | |
| 2. Intellectus & tempera- | tus? |

1. **H**ic §. coadunatus est ex *l. plenum. 12. §. 1. & l. 11. D. h. t.* Sed vix est, ut Tribonianus ab incuria excusetur, quod illa duntaxat exempla descripserit, quæ indicant, usufructum uti posse fructibus naturalibus ad usum quotidianum, cum tamen & industrialibus ad victum ut possit. *d. l. plenum §. 1. junct. l. si domus 18. D. eod.* Vide *Hotom. ad h. §.* qui ideo Tribonianum stultitiæ arguit. Licet tamen dicere, quod Tribonianus ea proponere voluerit, quæ certi juris erant; vel quod exempli gratia loquutus sit, præsertim quum vix hominis sit, omnium reminisci: vel dicendum, Tribonianum subscripsisse sententiæ Nervæ, quo inclinatur *Wesemb. ad h. t. in parat. n. 2.* Significanter autem loquitur de usu fundi: nam inter usum & usufructum pecuniæ cæterarumque rerum fungibilium, nihil interest. *l. 5. §. ult. l. 10. §. 1. de usuf. ear. rer.* Quod etiam hic dicitur, usufructum non posse jus suum locare, aut vendere, intelligi debet cum hoc temperamento, nisi aliter uti non posset. *l. Divus 22. h. t. & aliter constet de verisimili voluntate testatoris. l. certum 4. pr. & l. 12 §. equitii 4. D. h. t.* Quo pertinet *decis. 69. illustr. Saxon. Auct. Carpzov. edita.* Quo pacto vere ususfructuarius jus suum vendere possit, variant Interpretes, sed de verbis solummodo quæstio est; quia in eo omnes cōveniunt, ut ususfructuarius non possit novum fructuarium facere. Vide *disp. nost. ad h. t.* In nostra vernacula lingua effectum usus uno vocabulo vix

exprimere licet ; sed si tamen aliunde , puta ex
his contrahentium , aut aliis conjecturis &
iuribus natura ejus colligi potest , simpliciter
veritas contrahentium & testantium servanda
est. Quare etiam citra dubium apud Belgas fructus
usu constitui potest , quod & de jure Civili Qui-
non verius putant. Vide *disp. nost. ad h. t.*

§. 2. *Item is , qui adium usum habet , hactenus habere intelligitur , ut ipse tantum inhabi-
tans nec hoc jus ad alium transferre potest , & vix
receptum esse videtur , ut hospitem ei recipere li-
ceat , & cum uxore , liberisque suis , item libertis ,
non personis aliis liberis , quibus non minus
quam servis utitur , habitandi jus habeat. Et con-
sequenter , si ad mulierem usus adium pertineat ,
et in marito ei habitare liceat.*

¶ *Idem conscriptus est ex l. 2. & 4. h. t. quæ tamen li-
mitationem continent , qua & noster §. limitan-
s est. Ratio ejus peti potest ex d. l. 12. §. 2. in fin.
mod. quæ cum justa & æqua est , recte hunc §. Mo-
tus receptum dicimus.*

§. 3. *Item is , ad quem servi usus pertinet ,
tantum opera atque ministerio ejus uti potest ,
alium vero nullo modo jus suum transferre ei
non concessum est. Idem scilicet juris est & in jumen-*

¶ *Idem §. collectus est ex d. l. 12. §. 3. & 5. D. h. t. Quo-
ad servos hic §. nullum apud Nos usum habet ,
circa jumenta cur non servaretur , nihil video :
tamen per tamen adhibita illa limitatione , quæ traditur
in*

in d.l. 12. §. 2. in fin. & l. 12. de R. J.

§. 4. Sed & si pecorum, vel ovium usus legatus sit, neque lacte, neque agnis, neque lana utetur usufructarius, quia ea in fructu sunt. Plane ad stercoreandum agrum suum pecoribus uti potest.

DESumptus & hic §. est ex d.l. plenum 12. §. 2. h. t. sed inutile quia Tribonianus hic ut saepe alibi primo strictum jus inculcandum putavit. Ut ut sit, constat ex d. §. 2. usufructuarius pecoris modico lacte uti posse, neque enim inquit Ulpianus, tam stricte interpretandae sunt voluntates defunctorum.

§. 5. Sed si cui habitatio legata, sive aliquo modo constituta sit, neque usus videtur, neque usufructus, sed quasi proprium aliquod jus: quanquam habitationem habentibus, propter rerum utilitatem, secundum Marcelli sententiam nostra decisione promulgata, permisimus non solum in ea degere, sed etiam alius locare.

S U M M A R I U M.

Moribus recte usufructuarius | usum.
etiam vendere & donare potest |

Hic §. convenit cum l. cum antiquitas 13. C. de usufr. & habitat. ubi & ratio additur, cur ille cui habitatio legata est, alteri eam locare possit. An & donare ac vendere, ut fructuarius vide in disp. nost. ad h. t. Moribus quibus æquitatem magis quam strictum jus sequimur, non solum is qui habitationem habet, donare eam vel vendere potest (manente ta-
men

in apud eum jure personali l. 15. *famil. ercisc.*) sed
 am usufructus. Utique nemo præsumitur in casu du-
 domino ademisse jus gentium, id est, hoc in casu,
 disponendi de rebus suis, vel de jure suo. Quam-
 rem & d. §. 1. *h. t.* dici potest de stricto jure loqui.
 §. d. l. 12. §. 2. *in fin. D. eod.* Plures differentias inter
 usufructum, usum & habitationem vide apud *DD ad*
 Moribus Britanniae Celticæ habitatio ipso jure
 duæ defuncti competit. Vide *Baron. ad h. t. part.*
ster.

§. 6. *Hæc de servitutibus, & usufructu, &*
u, & habitatione dixisse sufficiat. De heredi-
tibus autem & obligationibus, suis locis propo-
emus. Exposuimus summatim quibus modis
gentium res adquiruntur: modo videamus,
quibus modis legitimo & civili jure adquirun-
ter.

HÆc verba Triboniani transitionem continent,
 quæ nec altior probatione nec explicatione in-
 igent. Videatur alias *Bacchov. vel Vinn. ad h. §.*

DE VSV CAPIONIBVS, ET
 LONGI TEMPORIS PRÆ-

SCRIPTIIONIBVS.

TITULUS VI.

Iure civili constitutum fuerat, ut qui bona fide
ab eo; qui dominus non erat, cum crederet eum
dominum esse, rem emerit, vel ex donatione, a-
liave quavis justa causa acceperit, is eam rem, si
mobilis

*mobilis erat, anno ubique uno, si immobilis, bien-
nio tantum in Italico solo usucaperet, ne rerum
dominia in incerto essent. Et quum hoc placitum
erat, putantibus antiquioribus, dominis sufficere
ad inquirendas res suas præfata tempora; nobis me-
lior sententia resedit, ne domini maturius suis re-
bus defraudentur, neque certo loco beneficium hoc
concludatur: & ideo constitutionem super hoc pro-
mulgavimus, qua cautum est, ut res quidem mo-
biles per triennium, immobiles vero per longi tem-
poris possessionem (id est, inter præsentis decennio,
inter absentes viginti annis) usucapiantur, & hi-
modis non solum in Italia, sed etiam in omni terra,
quæ nostro imperio gubernatur, dominia rerum
iusta causa possessionis præcedente adquirantur.*

S U M M A R I A

1. An ratio usucapionis bo-
na & usucapio vere bono pu-
blico introducta sit?

2. Quid Moribus hic serve-
tur, & quomodo Mores intel-
ligendi & temperandi sint?

HOc pr. cōveniens est *l. un. C. de usucap. transf.* Quod
vero origo usucapionis ex jure Civili, id est, ex.
12. *tabul.* descendat, significat & *Tull. pro Cecinna*, &
1. *in Topic. l. 2. de ll. & l. 1. offic. Gell. l. 17. c. 7.* Ratio istius
juris hic tradita, ne scil. rerum dominia in incerto
essēt, confirmatur ex *l. 1. D. h. t. cui* & illa accedit, ut ali-
quis litiū finis sit. *l. usucapio §. pr. D. pro suo. & domino-
rum negligentia coërceatur. l. ult. in fin. C. de annal.
except.* Quæ quidem rationes seu ratiocinationes spe-
ciosæ videntur, sed cum civiles sint, & contra commu-
nes regulas juris gent, vix apud Nos attenduntur;
quia

ia sequimur simplex jus gentium, quod natura, potius Auctor naturæ Deus nobis imitandum in-
ipfit. Hoc autem in casu nostro tale est: Domino
sua restituenda est; vel tale: nemo cum alterius
tura locupletari debet. Hæ, inquam, regulæ per-
ruæ & æternæ observantiæ sunt, ideoque effectum
bere debent, sed salva tamen pœna, quæ ob ne-
gentiam infligi potest, ut supra & infra diximus sæ-
as. Utique id quod nobis à natura honestum vide-
t, tamdiu sequendum, donec fortior ratio contrari-
n suadeat. Conscientia optimus judex, qui absolvit
condemnat. *Paul. Rom. 2. v. 15*. Nemo autem in con-
scientia interrogatus vellet per usucapionem rem suā
i interverti. Quod tibi ergo non fieri, alteri ne fece-
at. *Matth. 7*. Dura profecto est illa præsumtio Juris
romani, quæ præsumit dominum, qui regulariter est
ignorantia (quis enim tam socors ac negligens, ut
ens pateretur rē suam possideri ab aliis?) esse in ne-
gētia propter longum tēpus, intra quod in res suas
on inquisivit. Quare etiam plures istiusmodi præ-
mptiones juris apud Nos nō servantur, ut apparebit
sequentibus latius. Quinimo licet cum plerisque
D. dicamus, Jus Civile loqui de usucapione seu præ-
riptione longi temporis, quæ ex negligentia proces-
(nam si probabilis ignorantia allegari & pro-
ri potest, dari debet restitutio in integrum) ta-
en usucapio injustus adhuc modus acquirendi vi-
etur; quia nulla adhibetur proportio inter delictum
pœnam. Exiguum enim delictum est negligentia,
propter quam tamen dominus, stante usucap. rem
epe magni pretii amitteret. Deinde nemo ex al-
rius delicto lucrum sentire potest, cum ille titulus
quirendi natura inhonestus sit, quod cum sequi-
tur in aliis, cur non etiam in hoc? Puniatur socor-
dia

2. dia multa pecuniaria, sed domino res sua restituitur ut supra dixi & latius ad *tit. 2. Lib. 4.* Plures rationes vide in *disp. nost. ad h. pr. Inst.* Impertin. ad *tit. Inst. de testam. & Epistol. qua brevit. dem.* Moribus fere ubique usucapio seu præscriptio longi temporis abrogata est, & res mobiles & immobiles spacio 30. annor præscribantur; in quibusdam locis spacio tertiæ partis 100. annor. ut in hac Provincia Ultrajectina, Holland. &c. In aliis breviori spacio, ut *Baron. ad h. t. part. poster.* videre est apud *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de præscript. Radelant decis. 47. n. 6. Grot. Introd. 2. p. 7. Vinn. ad h. pr. Schultz. ad h. t. Lambert. Gor. advers. jur. tract. 3. c. 9.* Qui mores tamen cū grano salis accipienda sunt, propter rationes jam allegatas, ut scilicet prædictæ præscriptiones magnam inducant præsumptionem pro possessore, sed salva tamen probabilis ignorantia quæ saltem juxta plerosque DD. parū restitution. in integ. quorum sententia etiam usu forensi recepta est, teste *Fachin. 1. c. 69.*

§. 1. Sed aliquando etiam si maxime quis bona fide rem possederit: non tamen illi usucapio ullo tempore procedit: veluti si quis liberum hominem, vel rem sacram, vel religiosam, vel servum fugitivum possideat.

HÆc exceptio descripta videtur ex *l. usucapion. 9. D. h. t. §. l. 1. C. de serv. fugitiv.* ubi & ratio de servo fugitivo redditur. Ratio de cæteris rebus cuilibet obvia est, quia non sunt in commercio; vel ut loquitur *Tull. in orat. de arusp. respons.* quia mortales nihil à diis immortalibus usucapere possunt. Quanto vero tempore præscribantur res Ecclesiasticæ mobiles & immobiles vide apud *Schultz. ad h. t. lit. d. ubi &*

ius Civile & Canonicum & Saxonice refert.

§. 2. *Furtiva quoque res, & quæ vi possessæ
sunt, nec si prædicto longo tempore bona fide pos-
sederint, usucapi possunt. nam furtivarum
res lex duodecim tabularum, & lex Atilia,
prohibent usucapionem: vi possessorum, lex Iulia &
Plautia.*

Ujus l. Atiniæ & legis Plautiæ & Juliæ mentio
fit in l. sequitur. 4. §. quod aut. 2. & l. non solum 33.
§. 2. si dom. D. h. t. ex quib. legib. nec non & Gell.
17. c. 7. manifeste hic §. confirmatur & illustratur.
Ratio prædictarum // hæc reddi potest (post nostras
in pr. propositas) quod Reipub. intersit, furta
& violentas invasions coerceri. Exceptio hujus §. se-
quitur in §. 8. h. t.

§. 3. *Quod autem dictum est, furtivarum &
vi possessorum rerum usucapionem per leges prohibi-
re, non eo pertinet, ut ne ipse fur, qui ve per
vi possidet, usucapere possit; (nam his alia ratio-
ne usucapio non competit, quia scilicet mala fide
possident) sed ne ullus alius, quamvis ab eis bona
fide emerit, vel ex alia causa acceperit, usucapien-
tius habeat. Vnde in rebus mobilibus non facile
procedit, ut bonæ fidei possessoribus usucapio com-
petat. Nam qui (sciens) alienam rem vendide-
rit, vel ex alia causa tradiderit, furtum ejus com-
mittit.*

Æc cautela Triboniani non admodum necessaria
est, quia nemo dubitat, ipsum furem aut inva-
sorem usucapere non posse, cum sint in mala fide, i-
deo.

deoq; dictas ll. necessario respicere ad alios, licet etiam bona fide possideant, propter regulam quæ exstat in *lubi 24. h.t. & l.vitia 11. C. de adq. poss.* Adde *§. sciens 7. C. pro empt.* Quod vero usucapio in rebus mobilibus raro procedat, hinc demonstrari potest quod re aliena tradita, plerumque furtiva tradita sit, re vero propria, non opus sit usucapione. *Aliter.*

§. 4. Sed tamen id aliquando aliter se habet nam si heres rem defuncto commodatam, aut locatam, vel apud eum depositam, existimans hereditariam esse, bona fide accipienti vendiderit, aut donaverit; aut dotis nomine dederit: quin is, qui acceperit, usucapere possit, dubium non est; quippe cum ea res in furti vitium non ceciderit: quin utique heres, qui bona fide tanquam suam alienaverit, furtum non committat.

Rursus hæc ex Gajo, ex cuius commentariis tantum Institutione, quam rerum quotidianarum Imperator fatetur in *proem. suas Instit.* magna ex parte composuisse. Vide *l.potest 36.pr.D.h.t.*

§. 5. Item si is, ad quem ancillæ ususfructus pertinet, partum suum esse credens vendiderit, aut donaverit, furtum non committitur. furtum enim sine affectu furandi non committitur.

Item hæc limitatio est ex *d.l. 36. §. 1. h.t. & l. seq. p. D.eod.* Sed si verum est, quod supra ad *§. 37. tit.* diximus, scil. fructuarium ancillæ dominum esse partus ancillæ, supervacuum est hic *§.* quia traditio à ve-

mino facta (quidquid dissentiat *Hotom. ad pr. h.t.*)
 im dominium in accipientem transfert. *l. 20. de
 rer. dom. l. 74. de cont. empt. & l. 20. C. de pact.*

§. 6. Aliis quoque modis accidere potest,
 quis sine vitio furti, rem alienam ad aliquem
 transferat, & efficiat, ut à possessore usucapia-

Orum modorum quidam exstant in *d.l. 36. §. 1. h.
 t. quidam in l. mandatum § 7. mandat. quidam
 si id §. pro derel.*

§. 7. Quod autem ad eas res, quæ solo conti-
 nentur, expedit, jus ita procedit, ut si quis locis va-
 cantis possessionem propter absentiam aut negligen-
 tiam domini, aut quia sine successore decesserit, sine
 nanciscatur: quamvis ipse mala fide possideat,
 (quia intelligit se alienum fundum occupasse) ta-
 men si alii bona fide accipienti tradiderit, poterit
 longa possessione res adquiri; quia neque furti-
 m, neque vi possessum acceperit. Aboluta est e-
 nim quorundam veterum sententia, existimantium
 eam fundi loci ve furtum fieri, & eorum utilitati
 ires soli possident, principalibus constitutionibus
 respicitur, ne cui longa & indubitata possessio
 auferri.

S U M M A R I U M.

& quomodo intelligendus ! & corrigendus hic §.

Ille §. quoq; à Gajo mutuatus est ex *l. furtum §. 1.
 & l. seq. D. h. t.* præter verba ejus ultima, quibus
 P 2 Tri.

Tribonianus ex constitutionibus Imperator. *tot. tit. C. de præscript. long. temp.* confirmat possessionem seu præscriptionem longi temporis. Sed dixerim cum Balduino, hunc §. immutatum esse per *Nov. 119. c. 7.* ubi ille qui à malæ fid. possessore fundum accepit, opus habet præscriptione 30. annor. modo verus dominus ignoretur. An correctus sit per *l. un. C. unde vi*, item an accipiendus de rebus quæ pro derelicto habentur, disputavimus *ad h. t. Inst.* Quod attinet sententiam veterum (quorum etiam mentionem facit *Gell. lib. 18. c. ult.*) ea certe parum aut nihil abhorret à simplici veritate, ut videre licet in *Cateches. Ursin. q. 110.*

§. 8. *Aliquando etiam furtiva, vel vi possessa res usucapi potest, veluti si in domini potestatem reversa fuerit, tunc enim vitio rei purgato, procedit ejus usucapio.*

HÆc exceptio d. §. 2. *h. t.* descripta est ex d. l. *sequitur 4. §. 6. h. t. & l. ult. D. de vi bonor. rapt.* Intelligitur autem & tunc res reversa in potestatem domini, si habuerit potestatem vindicandi. l. *potestatis 215. de V. S.* Rationem hujus §. reddit *Hotom. hic.* quæ tamen non procedit, nisi conveniens sit nostris *ad h. t. allegatis.*

§. 9. *Res fisci nostri usucapi non potest. Sed Papinianus scripsit, bonis vacantibus fisco nondum nunciatis, bonæ fidei emptorem traditam sibi rem ex his bonis usucapere posse, & ita divus Pius, & divi Severus & Antoninus rescripserunt.*

Su M M A-

SUMMARIUM.

An & quomodo res fisci & | & quid hic moribus servetur,
 bona vacantia præscribantur, | & debeat servari?

Ic §. conglutinator videtur ex l. *quavis* 18. D. h. t.
 & confirmatur ex l. *ubi* 24. in fin. D. eod. l. *quidam*
 §. 1. de leg. 1. l. 2. C. com. de usucap. An vero res fi-
 ciles saltem 40. ann. præscribantur, vide apud *Bac-*
ov. & Vinn. ad h. §. & disp. nost. ad h. t. Item apud
 eisdem, an in bonis vacantibus præscriptio quadri-
 narii mutata sit in præscriptionem long. temp. Mo-
 dus bona vacantia (quod & olim Fredericus consti-
 tit, *tit. quæ sint regal.*) inter regalia & *ἀδελφικά* nu-
 merantur, ob rationes supra relatas semel atque i-
 tum ad *tit. 1. hujus Lib. 2.* Quare etiam hodie res
 fisci, maxime eæ quæ vulgo regalia & reservata Princi-
 pam dicuntur, vel nullo, vel non nisi tempore imme-
 moriali præscribuntur. *Zanger. de except. p. 3. c. 10. n.*
33. Schultz. ad h. t. lit. e. Baron. ad h. t. part. post. Gail.
obs. 21. Sed Civitates utuntur alio jure, de quo
 de *Schultz. d. loc. junct. Gail. lib. 1. de pac. pub. c. 6. n.*
1. Zyp. tit. de jure fisci Gudelin. lib. 5. c. 10. de jure no-
iss. Argentor. ad consuet. Britan. tit. des approprianc.
rt. 266. c. 19. Lamb. Gor. Adv. tract. 3. cap. 9. & 12. Nos
 pr. hujus *tit.* diximus, ne quidem privato temere
 eam suam per præscriptionem auferendam esse, ergo
 nullo minus fisco seu Principi, cujus causa hic favo-
 rabilis & privilegiata est.

§. 10. Novissime sciendum est, rem talem esse
 habere, ut in se non habeat vitium, ut à bonæ fidei
 emptore usucapi possit, vel qui ex alia justa causa
 possidet.

HÆc conclusio ex præcedentibus paragraphis manifesta est, nec ulla prolixiori probatione eget. Sed in præscriptione 30. vel 40. annor. neque jure Civili neque Canon. titulus requiritur. *DD. comm ad l. 3. § 4. C. de præscript. 30. annor. § c. 1. de præscript. in. 6.* quos sequitur jus Saxon. teste *Schultz. ad h. t. lit. c.*

§. 11. Error autem falsæ causæ usucapionem non parit. veluti si quis cum non emerit, emisse se existimans, possideat; vel cum ei donatum non fuerit, quasi ex donatione possideat.

Hic §. excerptus videtur ex *l. Celsus 27. h. t.* Sed haud dubie accipiendus cum mica salis, quæ exstat in *l. quod vulgo 11. D. pro empt. ubi & exemplum justî erroris adjicitur.* Aliud exemplum videre est in *l. 2. §. si a pupillo 15. D. eod. § l. 7. §. 2. de Public. in rem act.* Quid dicendum sit in præscript. longiss. temp. dixi in §. præced. Quid de præsumptione bonæ fidei, si titulus deficit. Quid denique si de titulo vitioso constet, vide apud *Schultz. d. lit. c. Fachin. 8. c. 31. § 32. § 33. § disp. nost. ad h. t.*

§. 12. Diutina possessio, quæ prodesse cæperat defuncto, & heredi, & bonorum possessori continuatur, licet ipse sciat prædium alienum esse: quod si ille initium justum non habuit, heredi & bonorum possessori, licet ignoranti, possessio non prodest. Quod nostra constitutio similiter & in usucapionibus observari constituit, ut tempora continuentur. Inter venditorem quoque & emptorem conjungi tempora, divi Severus & Antoninus rescripserunt.

S U M M A

SUMMARIUM.

Textus confirmatio, & quid cautum?
 jure Canonico & Moribus

Prima pars hujus §. de diutina possessione, colligi
 & confirmari potest ex *l. heres ejus 43. h. t. l. cum*
res 11. de divers. & temporal. præscript. Secunda
 pars de usucapionibus ex *l. un. vers. quod & in rebus*
de usucap. transf. Tertia pars de emptore & vendi-
 tore ex *l. id tempus 14. D. h. t. & l. 2. §. 20. pro empt.*
 Innoto tamen §. *si eam rem 17. D. eod.* Ex quibus
 textibus hic §. ita perspicuus est, ut mirum sit, *DD.*
 hic ita inter se digladiari, præsertim cum de jure novo
 satis constet ex *d. l. un.* Vide tamen *DD. ad h. §. & di-*
cut. nost. ad h. §. Jure Canonico in quacunque præscri-
 ptione bona fides requiritur. *c. ult. ext. de præscript. c.*
offess. 2. de R. J. in 6. quod passim, ubi præscriptio-
 nes in usu sunt, ulu receptum est. *Myns. cent. 4. obs. 6.*
Schneid. ad h. t. n. 17. Schultz. lit. b.

§. 13. Edicto divi Marci cavetur, eum, qui à
 fisco rem alienā emit, si post venditionem quinquen-
 nium præterierit, posse dominum rei exceptione re-
 vellere. Constitutio autem divæ memoriæ Zeno-
 ris bene prospexit iis, qui à fisco per venditionem,
 aut donationem, vel alium titulum accipiunt ali-
 quid; ut ipsi quidem securi statim fiant, & victores
 existant, si ve experiantur, si ve conveniantur. Ad-
 versus autem sacratissimum ararium usque ad qua-
 driennium liceat eis intendere, qui pro domino vel
 hypotheca earum rerum, quæ alienatae sunt, puta-
 verint sibi quasdam competere actiones. Nostra au-
 tem divina constitutio, quam nuper promulgavi-
 mus,

mus, etiam de iis, qui à nostra, vel venerabilis Augusta domo aliquid acceperint, hæc statuit, quæ in fiscalibus alienationibus præfata Zenoniana constitutionis continentur.

PRincipium de edicto Divi Marci probatur ex *l. ult. C. si advers. fisc.* Constitutio Zenonis exstat in *l. 2. C. de quad. præscript.* Constitutio Justiniani in *l. ult. C. eod.* Sed jure Canon. d. Constitutio Justiniani improbat. *c. placuit. 16. q. 3.* quod Mores sequuntur. *Christin. vol. 4. decis. 82. n. ult. Bugnion. leg. abrog. l. 6. coll. 122. Zyp. in Nouv. jur. Belg. tit. de præscript.* ubi tradunt, domino usque ad 30. annos rei vindicationem competere contra eum, qui causam à fisco accepit. Adde nostra ad *pr. h. t.*

DE DONATIONIBVS,

TITULUS VII.

Est & aliud genus acquisitionis, donatio. Donationum autem duo sunt genera, mortis causa & non mortis causa.

SUMMARIUM.

Quomodo donatio referatur inter modos acquirendi | juris civilis, & an recte?

Hoc initium ex jure novo descendit. Nam Justinianus in *l. si quis argent. 35. §. ult. C. de donat.* novam formam donationi indidit, nempe hanc, ut donatio etiam nudo pacto inita valeat, & sine traditione dominium transferat in donatarium. *d. §. ult.* Male quidem sentit Imperator, hoc à jure Civili esse, quod dominium cēseatur translatum sine traditione
(ut

ostendi in §. 40. de rer. divis.) sed tamen ea opinio-
 donationem retulit inter modos acquirendi juris
 civilis. *Alii aliter.* Vide *disput. nost. ad h. t.* Notatio-
 nem, definitionem & divisionem latius vide in *l. se-*
ctus 35. §. 1. & 2. de donat. mort. caus. l. donat. 29. h. t.
ead.

§. I. *Mortis causa donatio est, quæ propter*
mortis sit suspensionem: cum quis ita donat, ut si
ad humanitus ei contigisset, haberet is, qui ac-
cepit, sin autem supervixisset, is, qui donavit, re-
verteret: vel si eum donationis pœnituisse: aut prior
cesserit, cui donatum sit. Hæ mortis causa do-
nationes ad exemplum legatorum redactæ sunt per
Julia: nam cum prudentibus ambiguum fuerat,
an donationis, an legati instar eam obtinere o-
porteret, & utriusque causæ quadam habebat insi-
gnia, & alii ad aliud genus eam retrahebant: à no-
stra constitutum est, ut per omnia legatis connume-
retur, & sic procedat, quemadmodum nostra con-
stitutio eam formavit. Et in summa mortis causa
donatio est, cum magis se quis velit habere, quam
re, cui donat: magisque eum, cui donat, quam
se edem sum: sic & apud Homerum Telemachus
at Piræo.

Πηραι, ὅττι δὴ ὅπως ἔσται τὰ ἔργα,
 Εἶπεν ἐμὲ μνηστῆρες, ἀγνοοῖς ἐν μεγάροισι
 Δαθρὴ κλαινάντες, πατρώια πάντα δάσσονται,
 Αὐτ' ἔχοντά γε δόλομ' ἐπαυρῆ μιν, πῶς τ' ἔδε,
 Εἰδὲ κ' ἐγὼ τὰ τοιοῖσι φόρον κ' κῆρ' αὖ φυτόισιν,
 Δὴ τότε μοι χαίροντ' ἔφην πρὸς δώματα χαίρειν. i. e.
 Odyss.

Odyss. 17. circa Principium.

Pireæ, incertus quoniam rerum exitus harum
est,

Si tacita incautum stolidi me forte necare.

Morte proci poterunt, & opes vexare paternas.

Hæc ego te malo, quam illorum quempiam ha-
bere.

Sin ergo eo justa meritos afficere clade,

Tum mihi tu læto reddes illa omnia lætus.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & quid | hic Moribus?

HÆc definitio mortis causa donationis confirma-
tur & explicatur ex *l. 2. 4. ll. seqq. l. mort. causa 31.*
§. 2. d. l. senatus 35. §. 2. & seqq. D. de donat. mort. caus.
Trium modorum (quibus dicta donatio revoca-
tur) primus, qui fit restitutione valetudinis, expri-
mitur in *l. 1. 19. 23. 24. 26. 29. 35. §. 1. & 2. 39. D. de*
mort. caus. donat. Secundus, qui fit pœnitentia do-
nantis, extat in *d. l. 35. §. 1. & 2. l. mortis 16. d. tit. Ter-*
tius, qui fit morte donatarii ante donatorem mor-
rui traditur d. l. 35. §. mortis 4. in fin. & l. si alien. 13. D.
eod. Constitutio quâ Imperator Justinianus dona-
tiones mortis causa fere per omnia adæquavit lega-
tis, extat in *l. ult. C. de donat. caus. mort.* Altera vero
in hoc §. definitio, seu latior quædam descriptio do-
nationis mort. caus. petita est ex *l. 1. & d. l. 35. §. 2. de*
mort. caus. donat. Plura exempla donationis mor-
tis causa factæ, vide apud *Demosth. in Calipp. sub fin.*
Euripid. in Alcest. lib. 42. Moribus donatio species
ultimæ voluntatis videtur quoties relinquitur coram
Notario & duobus testibus; quod ramen caute acci-
piendum ob hunc §. Plura ad praxin spectantia vide
apud

Schultz. ad h. l. lit. a. Zyp. tit. de donat. Ant. Fabr.
8. C. tit. 39. def. 1. & seqq. Imbert. Enchirid. jur.
lit. d.

2. *Alia autem donationes sunt, quæ sine mortis cogitatione fiunt, quas inter vivos ap-
amus, quæ non omnino comparantur legatis, si fuerint perfecta temere revocari non possunt. efficiuntur autem cum donator suam voluntatem testis, aut sine scriptis manifestaverit. Et ad exemplum venditionis, nostra constitutio eas, etiam habere necessitatem traditionis voluit: ut et si non tradantur, habeant plenissimum & per-
um robur, & traditionis necessitas incumbat donatori. Et cum retro principum dispositiones in-
ari eas actis intervenientibus volebant, si ma-
s fuerant ducentorum solidorum: constitutio tra eam quantitatem usque ad quingentos soli-
ampliauit, quam stare etiam sine insinuatione nit: sed & quasdam donationes invenit, quæ itus insinuationem fieri minime desiderant, sed e plenissimam habent firmitatem. Alia insuper multa ad uberiores exitum donationum inveni-
s, quæ omnia ex nostris constitutionibus, quas per his exposuimus, colligenda sunt. Sciendum est ten, quod etsi plenissima sint donationes: si tamen rati existant homines, in quos beneficium colla-
n est, donatoribus per nostram constitutionem entiam prestitimus certis ex causis eas revoca-
ne illi, qui suas res in alios contulerint, ab his andam patiantur injuriam vel jacturam, se-
cun-*

cundum enumeratos in constitutione nostra mo-
dos.

S U M M A R I A.

- | | | |
|-------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. An recte donatio ob in-
gratitudinem revocari possit? | 2. An & quæ donatio do-
minium transferat etiam tra- | ditione nondum facta?
3. Quid hodie circa insinua-
tionē introductum sit, & qua-
le votum hic Auctoris? |
|-------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

- Q**UOD vix comparatio institui possit inter dona-
tiones inter vivos & legata, liquidius est, quàm
1. ut probari debeat. Præterea & hoc certum, dona-
tiones inter viv. non posse revocari, nisi ex gravissima
causa ingratitudinis. *l. ult. C. de revocandi donat.* Ratio
redditur in fine hujus §. & *d. l. ult.* quæ multorum,
Philosophorum auctoritate confirmari posset, si opus
esset. Sufficiat probari ex sacris, ubi Deus Opt.
Max. Gentes propter ingratitudinem sæpe graviter
punivit. Hoc, inquam, exemplum quidni & lex vel
Magistratus, qui Dei vicarius est, sequi posset? Facit
huc in terminis (ut loquuntur) locus *Math. 13. vers. 12.*
2. § 25. v. 29. Perfici autē donationem nuda voluntate,
id est nudo pacto perfecte contrahi, & dominiū ante
traditionem etiam transferri in donatarium, probavi
in *pr. h. t.* Vel, si ita ab Imp. non est constitutum
(ut quidam volunt) tamen ita constitutum oportet,
ut dixi ad §. 40. *de rer. divis.* & dicam latius ad *tit. de*
empt. & vend. Imo jure divino vel simplici jure
gent. donatio absenti vel ignoranti facta valida & ab-
soluta est, ideoque ne ante ratihabitionem quidem,
vel acceptionem revocari potest. *Matth. 5. v. 33. &*
37. Vide *disp. nost. ad h. t.* Quod donatio ducentor.
aureor. usque ad tempora Cōstantini insinuanda fue-
rit, apparet ex *l. 3. C. Theod. & l. 25. & 27. C. h. t.* Quod
po.

tea trecentor. ex *Constit. Justiniani in l. sancimus. C. eod.* Denique quingentorum ex *Constit. Eiusdē pen. §. ult. C. d. tit. 1. & Nov. 162. c. 1. §. ult.* quæ sum-
 nostra moneta efficere creditur 2500. Carolinos ;
 aureos Ungaricos , teste *Joan. à Sande lib. 5. tit. 1. §. 3. & Schneid. hic n. 41.* ubi & de insinuatione præ-
 summæ quotidie ita pronunciari attestatur. Fran- 3.
 cus Galliar. Rex jussit, omnes donationes insinuari,
 teste *Balduin. ad h. §. Tholosan. syntagm. l. 28. c. 13. n. 17.*
 quæ Constitutiones summam rationem habere vi-
 dentur ; quia Reipub. interest , ne quis re sua male u-
 tur. *§. ult. Inst. de his qui sui alien. aut fontem ex-
 uriat. Paul. 1. Corinth. 8. v. 13.* aut fraude decipia-
 tur. *d. l. data 27. C. h. t.* In summa , magistratus offi-
 liberalitatis admittere debet , ut ratio & sana phi-
 sophia permittit ; qua de re consule *Aristot. lib. 4. h. Ambros. de offic. Senec. de benefic.* Mallem ta-
 men cum Francisco Rege omnes donationes , nullo
 inhibito discrimine quantitatis, insinuari, sed sub pæ-
 pecuniaria, non vero nullitatis ; quia omnis convē-
 , omnis voluntas ultima servanda est , quæ non
 contra jus divinum , vel honestatem vel conscien-
 tiam , ut probavi jam aliquoties. Quænam vero istæ
 nationes sint , quæ insinuationem non desiderant,
 videtur in *d. l. sancimus 34. & l. penult. C. h. t.* Plura ad
 inguiorem usum hujus §. pertinentia vide apud *Re-
 ff. tract. de donat. insinuand. Ant. Fabr. ad l. 8. Codic.
 40. def. 1. & seqq. Papon. lib. 11. arrest. tit. 1. Perez.
 h. t. C. n. 31. in disp. nesc. ad h. t. & Zyp. tit. de Sacrosf.
 clef. pr. Notit. jur. Belg. Christin. decis. 188. & seqq.
 l. 4. Quod hodie causæ revocandæ donationis ad
 niles extendi possint, testatur *Treutl. disp. 19. vol. 2.
 es. 7. lit. d.* ita ut arbitrariæ videantur.*

§. 3. Est & aliud genus inter vivos donatio-
 nis,

nis, quod veteribus quidem prudentibus penitus erat incognitum, postea autem à junioribus divi principibus introductum, quod ante nuptias vocabatur, & tacitam in se conditionem habebat, ut tunc ratum esset, cum matrimonium esset insequutum. Ideoque ante nuptias appellabatur, quod ante matrimonium efficiebatur, & nunquam post nuptias celebratas talis donatio procedebat. Sed primus quidem divus Iustinus pater noster cum augeri dotes & post nuptias fuerat permissum, si quid tale eveniret, & ante nuptias augeri donationem & constante matrimonio, sua constitutione permisit: sed tamen nomen inconveniens remanebat, cum ante nuptias quidem vocabatur, post nuptias autem tale accipiebat incrementum. Sed nos plenissimo fini tradere sanctiones cupientes, & consequentia nomina rebus esse studentes, constituimus, ut tales donationes non augeantur tantum, sed etiam constante matrimonio initium accipiant: & non ante nuptias, sed propter nuptias vocentur; & dotibus in hoc exaequantur, ut quemadmodum dotes constante matrimonio non solum augentur, sed etiam fiunt: ita & istae donationes, quae propter nuptias introductae sunt, non solum antecendant matrimonium, sed eo etiam contracto augeantur, & constituantur.

SUM-

S U M M A R I U M.

xtus confirmatio & ex- donationem ante nuptias ob-
rio, & quid hodie circa tineat?

Uod donatio ante nuptias Veteribus incognita fuerit, saltem quoad formam, vel ex eo certum quod nusquam in Digest. ejus mentio fiat. Adde *l. 16. § tot. tit. C. de donat. ant. nupt.* Etiam hodie donatio ante nuptias tacitam in se conditionem habet, ut tunc demum rata habeatur, quando ipsum matrimonium insequentum est. Itaque si per consensum non stetit quo minus matrimonium celebratum sit, totam donationem suam repetere potest, licet osculum intercesserit, contra *d. l. 16. Zyp tit. de jure dot.* Constitutio autem Divi Justiniani extat *si constante 19. C. de donat. ant. nupt.* Constitutio Justiniani in *l. cum multæ 20. C. eod.* Boni legislatores, apta nomina imponere rebus, scripsit etiam *l. 1. in Cratylo.* Moribus d. constitutio Justiniani donatio propter nuptias propria sic dicta abiit in consuetudinem. *Schneid. hic. n. 4. Cujac. §. obs. 4. ut & l. 1. h. æqualitas. C. de pact. convent. tam sup. dot. Zyp. tit. de jure dot.* Sed cur pater pro facultatibus & dignitate utriusque non teneatur filio donare propter nupt. non video. *arg. l. quæro 60. de jure dot. dotalium, sive dotalitium, vulgo een morgengabe sive mariti est donatio inter vivos in pactis ante nuptiis a sponso sponsæ relicta; ideoq; non temere recedenda. d. §. 2. h. t. Vide Negst ad. de pact. antenupt. Gul. l. 1. c. 8. Vinn. ad h. § Tulden. ad h. t. c. 5. Schultz. ad h. t. de utl. disp. 7. vol. 2. thes. 10. Christ. decis. 73. vol. 1. & ad Mechlin. tit. 16. art. 16. & seqq. ubi plura notabilia de dotalio tit C. de donat. inter vir & uxorem & disp. nostr. d. d. t. An & quomodo hodie quævis alia donatio filio vel à filio fieri possit, vide apud Bus. ad l. 7. D. de donat.*

§. 4.

§. 4. Erat olim & alius modus civilis acquisitionis per jus adcrescendi, quod est tale: Si communem servum habens aliquis cum Titio, sol libertatem ei imposuerit vel vindicta, vel testamento: eo casu pars ejus amittebatur, & socius adcrecebat. Sed cum pessimum fuerat exemplum & libertate servum defraudari, & ex ea humnioribus quidem dominis damnum inferri, savioribus autem dominis lucrum accedere: hoc quasi invidia plenum, pio remedio per nostram constitutionem mederi necessarium duximus. Et invenimus viam, per quam & manumissor, & socius ejus & qui libertatem accepit, nostro beneficio fruatur, libertate cum effectu procedente (cujus favor antiquos legumlatores multa etiam contra communes regulas statuisse manifestum est) & eo qui eam libertatem imposuit, sua liberalitatis stabilitate gaudente: & socio indemni conservato pretiumque servi secundum partem domini, quo nos definivimus, accipiente.

CONstitutio, cujus hic fit mentio & ex qua hic desumptus est, extat in l. 1. C. de comm. serv. man. Ratio posita est in favore libertatis, cui & alias faviss. Veteres, verum est. l. generaliter 24. §. si quis 10. de fide com. libera. Hinc & hic §. adscriptitiis accommodari potest.

VIBVS ALIENARE LICET,
VEL NON.

TITULUS. VIII.

Accidit aliquando, ut qui dominus sit, alienare non possit, & contra, qui dominus non sit, alienanda rei potestatem habeat. Nam dotale præmum maritus invita muliere per legem Iuliam prohibetur alienare, quamvis ipsius sit, dotis causa datum, quod nos, legem Iuliam corrigentes, in liorẽ statum deduximus. Cum enim lex in solis tummodo rebus locum habebat, quæ Italica fuerat, & alienationes inhibebat, quæ invita muliere fiebant, hypothecas autem earum rerum, etiam mente ea: utriq; remedium imposuimus, ut etiam eas res, quæ in provinciali solo posita sunt, indicta sit alienatio vel obligatio: ut neutrum eorum neque consentientibus mulieribus procedat, neque muliebris fragilitas in perniciem substantiæ eorum convertatur.

SUMMARIA.

1. Textus comprobatio & explanatio. 2. Quodnam jus hodie ferretur, ejusque ratio?

I Arum prædii dotalis etiam inæstimati dominum fuisse, sed subtili (ut loquar cum Imp.) ficti-
e juris. *l. in reb. 30. C. de jure dot.* multis locis pro-
tum est. *l. dotale præd. 13. §. 2. de fund. dot. l. 7. §. 3. de jure dot. l. 23. C. eod.* & tamen Lege Jul. prohibi-
tum

Q

tum fuisse, tale prædium invita muliere alienare, aperte docet *Paul. 2. sent. 21. l. 1. § 4. de fundo dot. & l. un. §. 15. C. de rei uxor. act.* Ratio vero, cur veteres volente uxore istius prædii alienationem, non tamen oppignorationem permiserint, hæc fuisse videtur, quod credebant, mulieres esse avaras, atque adeo difficilius induci posse ad alienandum, quam oppignorandum. *arg. l. 4. ad SCt. Vellej.* Sed hac ratione superhabita, atque etiam rejecta differentia inter prædia Italica & Provincialia Imperator constituit, prædium dotale à marito ne quidem consentiente uxore alienari vel oppignorari posse. *d. l. un. §. 15. C. de rei uxor. act.* Ratio Constitutionis subiungitur in fine hujus princip. cum qua coincidit illa, quæ extat in *d. l. un. d. §. 15. vers. ne fragilitate natura C. cod.* An maritus præter servum dotalem quaslibet alias res mobiles, licet servando servari possint, alienare queat, vide in *disp. nost. ad h. pr. & ad §. 43. Inst. de rer. divis.* Plures exceptiones dictæ prohibitionis & varias res judicatas vide apud *Christ. vol. 3. decis. 133. & 142. Joan. à Sand. de prohib. rer. alienat. 2. part. 1. c. 10.* Moribus plerarumque Gent. magisl. Julia, quam reformatio Justiniani servatur. *Tulden. ad h. t. c. 1. Joan. à Sande d. loc.* Scio, dominis non temere liberam dispositionem de bonis suis auferendam esse; scio itidem maritum jure divino curatorem & dominum uxoris perhiberi, sed nec me latet, Magistratum pro genio subditorum facultatem disponendi de bonis coarctare posse. Hinc variae limitationes, varia requisita. Vide *Vinn. ad h. §. Schultz. ad h. t. lit. b. Baron. part. poster. Bus. ad l. 1. & 2. ad SCt. Vellejan. & ad l. 15. de pact. Neostad. de pact. antenupt. Gudelin. lib. 1. c. 7. de jure noviss. Christin. ad ll. Me-*

Michlin. tit. 9. art. 2. Quid ergo, si statuatur, ut
ritus non possit res uxoris alienare, nisi sciente &
probatante Magistratu?

§. 1. Contra autem creditor pignus ex pa-
tione, quamvis ejus ea res non sit, alienare po-
t. Sed hoc forsitan ideo videtur fieri, quod volun-
te debitoris intelligitur pignus alienari, quia ab
tione contractus pactus est, ut liceret creditori pi-
gnus vendere, si pecunia non solvatur. Sed ne
creditores jus suum persequi impedirentur, neque
debitores temere suarum rerum dominium amitte-
re viderentur: nostra constitutione consultum est,
certus modus impositus est, per quem pignorum
tractio possit procedere: cujus tenore utrique
parti, creditorum & debitorum, satis abunde pro-
visum est.

S U M M A R I U M.

Lexum esse in d.l. 4. de pig. | impet. hodie non servari.
& d.l. ult. C. de jure dom.

Ignus non fieri creditoris, confirmat *l. pignus 9.*
C. de pign. act. & tamen ab eo ex pacto debitoris
alienari posse, certum est. *l. si convenit. 4. de pign. act.*
Ratio est, quia ipse debitor alienare videtur. *arg. l.*
si mandat. 56. de solut. Quinimo licet nihil con-
venit, distrahi potest; sed secundum normā Consti-
tutionis hic memoratæ, quæ extat in *l. ult. C. de jure*
impet. modo non convenerit de non distrahendo;
in casu *d. l. 4.* ante distractionem trinam requirit in-
pellationem. Quod tamen non probo; quia non rei

natura, sed pacta servanda sunt. Moribus prædicta forma distrahendi pignoris ex *d.l. ult.* vix ullibi locorum servatur. Vide *Schneid. hic. n. 6. Christin. vol. 4. decis. 172. Bartol. & Bus. ad d.l. 4. Vinn. & Myns. ad h. S. Baron. ad h. t. part. poster. Treutl. disp. 1. vol. 2. thes. 8. lit. f. Perez. ad tit. 34. C. lib. 8. n. ult. Schultz. ibid. lit. c.* Mihi illa Consuetudo arridet, quâ creditori quam primum solvitur, quod debetur. *Rom. 13. v. 7. & seq.* Plura hac de re cum usu vide apud *Christ. decis. 170. vol. 4. Treutl. d. disp. 1. Ant. Fabr. ad lib. 8. Cod. tit. 16. def. 1. & seqq. & plur. tit. Cod. de pignor.*

§. 2. Nunc admonendi sumus, neque pupillum, neque pupillam ullam rem sine tutoris auctoritate alienare posse. Ideoque si mutuam pecuniam sine tutoris auctoritate alicui dederit, non contrahi obligationem, quia pecuniam non facit accipientis, ideoq; vindicari nummi possunt, sicubi extant. Sed si nummi, quos mutuo minor dederit, ab eo, qui accepit, bona fide consumpti sunt, condici possunt, si mala fide, ad exhibendum de his agi potest. At ex contrario, omnes res pupillo & pupillæ sine tutoris auctoritate recte dari possunt. Ideoque si debitor pupillo solvat, necessaria est debitori tutoris auctoritas, alioqui non liberabitur. Sed hoc etiam evidentissima ratione statutum est in constitutione, quam ad Casarienses advocatos ex suggestione Triboniani viri eminentissimi, quaestoris sacris palatii nostri, promulgavimus: quod dispositum est, ita licere tutori vel curatori debitorem pupillarem solvere, ut prius judicialis senten-

itia sine omni damno celebrata, hoc permittat, o subsequuto, si & iudex pronunciauerit, & debitor solverit, sequatur huiusmodi solutionem tenissima securitas. Sin autem aliter, quam posuimus, solutio facta fuerit, pecuniam autem quam habeat pupillus, aut ex ea locupletior sit, & huc eandem pecunia summam petat: per exceptionem doli mali poterit submoveri. Quod si male consumpserit, aut furto, (aut vi) amiserit, nihil proderit debitori doli mali exceptio, sed nihilominus condemnabitur, quia temere sine tutoris auctoritate, & non secundum nostram dispositionem solverit. Sed ex diverso, pupilli vel pupillae solvere sine tutoris auctoritate non possunt, via id, quod solvunt, non fit accipientis: quum scilicet nullius rei alienatio eis sine tutoris auctoritate concessa sit.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & difficultas excussa circa verbum IDEOQUE, & constitutio nem, de qua hic fit mentio.

Primam regulam in *pr.* huius §. traditam confirmavi ad *pr. Inst. de auct. tut.* Quod vero pecunia mutua à pupillo sine tutoris auctoritate data non fiat accipientis, atque ideo nummi vindicari possint, ubi extant, condici vero, si bona fide consumpti sunt; sin mala fide, peti actione ad exhibend. perperam traditur in *l. non omnis* 19. §. 1. *de reb. credit.* & *l. ult. D. eod.* Vide nostra ad §. 29. *de rer. divis.* Altera regula in medio fere huius §. his verbis tradi-

Q 3

ta.

ta: *At ex contrario* Sc. confirmata quoque est in d. *pr. de auct. tut.* Quod pupillo abique tutoris auctoritate non recte solvatur, dixit *Paulus in l. pupillo 15. de solut.* Sed quæ ratio conclusionis in verbo *ideoque*? Si dicamus, *dari accipi pro donari*, conclusio bona est, cum ille qui solvit, non donet, nec proprie det, cum pupillus simul aliquid amittat, puta obligationem. Vel pro *ideoque* legendum, *quantum*, teste *Hotom. & Wesemb.* Constitutio, cujus hic fit mentio, extare videtur in l. *sancimus 25. C. de adm. tut.* missa autem est ad *Joann. præf. prætor. d. l. 25. inscript.* sed promulgata hic dicitur ad *Cæsarienses Advocatos*, quia forte ad illorum interrogata & consultationem emissæ est. *Bacchov. & Vim. hic.* Exceptiones dictæ Constitutionis vide in d. l. 25. & 27. C. eod. Quod pupillus locupletior factus ex solutione etiam illegitime adhibita, possit repelli per exceptionem doli mali, probatur ex eadem l. 15. de solut. junct. l. in pupillo 47. D. eod. Ratio est in l. nam hoc 14. de condict. indeb. Sed quid, si pecunia soluta non extet, neque pupillus ex ea locupletior fit? iterum solvere debet creditor. h. §. n. & d. l. 25. C. de adm. tut. Posterior pars §. nostri de solutione pupilli desumpta videtur ex l. 9. §. 2. de auct. tut. & explicata ac limitata in pr. d. §. nost. Usus hujus §. vide ad d. pr. Inst. de auct. tut. & tit. de curat.

PER QVAS PERSONAS CIVI-
QVE ADQVIRITVR.

TITULUS IX.

*Adquiratur vobis non solum per vosmet ipsos
sed etiam per eos, quos in potestate habetis: (item
per*

servos, in quibus usumfructum habetis:) item homines liberos, & per servos alienos quos bonæ fide possidetis, de quibus singulis diligentius dicemus.

[Æc denuo ex Cajo sumpta sunt. l. 10. *adquiruntur. pr. de adq. rer. dom.* præterquam quod *Tri-
bianus* quædam de servis usufructuariis inserue-
& quidem recte, cum de iis quoque in sequenti-
ss. agatur. Itaque male illa à *Cujac. Wesemb. &
Pothone* hic omissa sunt.

§. I. Igitur liberi vestri utriusque sexus, quos in potestate habetis, olim quidem quicquid de eos pervenerat (exceptis videlicet castrensibus pecuniis) hoc parentibus suis acquirebant sine ulla restrictione: & hoc ita parentum fiebat, ut etiam eis licentia, quod per unum vel unam eorum acquisitum esset, alii filio, vel extraneo donare, vel vendere, vel quocunque modo voluerant, adhibere. Quod nobis inhumanum visum est, & generali constitutione emissa, & liberis peperci-
mus, & patribus honorem debitum reservavimus. Vincitum enim à nobis est, ut si quid ex re patris ei eveniat, hoc secundum antiquam observationem eum parenti adquiratur. Quæ enim invidia est, quod ex patris occasione profectum est, hoc ad eum reverti? Quod autem ex alia causa sibi-familias adquisivit, huius usumfructum patri eadem adquirat, dominum autem apud eum remaneat, ne quod ei suis laboribus, vel prospera

*Fortuna acceſſerit, hoc in alium perveniens, lu-
tuofum ei procedat.*

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------|
| 1. Quid olim, & quid tem-
pore Juſtiniani circa bona
profectitia & adventitia in- | troductum? |
| | 2. Quid Moribus, eorum,
que ratio? |

1. **H**ic §. deſcriptus eſt, aut ſaltem totus colligi & confirmari poteſt ex *l. cum oportet. 6. C. de bon. quæ liber.* Jure autem veteri filiumſam. quidquid adquirebat, pleno jure adquiſiſſe patri, exceptis pecuniis caſtrenſibus, liquido conſtat ex *l. placet. 79. de adq. hered. junct. l. ex nota. 10. de caſt. pecul. § l. 2. ad Sc. Macedon. Juvenal. Satyra 16.* Quid jure antiquiſſimo & florente adhuc Repub. obtinuerit, nihil ad me attinet hic dicere. Videatur *Hotom. Giphani. § Vinn. ad h. §.* Parum quoque ad inſtitutum meum facit, quando Conſtantine in bonis maternis filioſam. dederit proprietatem, patri uſumfructum; Arcadius & Honorius idem in bonis materni generis;
2. Theodoſ. & Valentian. Leo & Authem. in lucris nuptialibus & ſponſalitiis. Satis eſt, hoc probari à Juſtiniano Conſtitutum in omni peculio, quod aliunde advenit, quàm ex ſubſtantia patris. *d. l. cum oportet. C. cod.* Videatur tamen ad ſuperiora probanda & illuſtranda *l. 1. § 2. C. de bon. matern. l. 1. § 4. C. de bon. quæ lib. Balduin. in Conſtantine. § DD. ad h. §.* Moribus ceſſante patria poteſtate, ut dixi *ad tit. de pat. poteſt. § ad tit. quib. mod. pat. poteſt. ſolv.* ceſſat quoque hic effectus in bonis adventitiis filii. *Gudelin. de jure noviff. lib. 1. c. 13. § 14. Grot. Introd. ad juriff. Holl. 1. c. 6. Pet. Gregor. Tholoſan. Syntagm. 11. c. 8. § 10. Buſ. ad l. 3. de hiſ qui ſui vel alien. Vinn. ad h. §. § §. ult. Inſt. quib. mod. pat. pot. ſolv.* Quod ſane

summam habet æquitatem, quia jure naturæ parentes liberis alimenta debent, iisdemque thesauros gerere, non liberi parentibus. 2. *Corinth. c. 12. v. Cic. lib. 2. de orat.* Sed si parentes egeant, non tantum ex fructibus prædictorum bonorum, sed etiam ex bonis ipsis alendi & adjuvandi sunt. *tot. tit. de agnosc. & alend. liber.* Vide *Bus. d. loc. Vinn. ibid. Multz. adh. t. lit. b.* Ratio cur nihil mutatum sit in his profectitiis, castrensibus & quasi castrensibus, libet obvia & perspicua est.

§. 2. Hoc quoque à nobis dispositum est & in specie, ubi parens emancipando liberos suos ex his, quæ acquisitionem effugiebant, sibi tertiam partem retinere (si voluerat) licentiam ex antiquis constitutionibus habebat, quasi pro pretio quodammodo emancipationis: & inhumanum addidit, ut filius rerum suarum ex hac emancipatione dominio pro parte (tertia) defrauderetur: & quod honoris ei ex mancipatione additum erat, quod sui juris effectus esset, hoc per rerum diminutionem decresceret. Ideoque statuimus, ut parens pro tertia parte domini, quam retinere poterat, dimidiam non domini rerum, sed usus fructus retineat. Ita etenim res intactæ apud filium remanebunt, & pater ampliore summa fructur, pro tertia dimidia potiturus.

S U M M A R I U M.

Usus hujus §. hodiernus, | ejusque ratio.

Hic §. quoque ad verbum confirmari potest ex *d. l. cum oportet 6. §. cum autem 3. C. de bon. quæ liber.*

Q 5

liber. Constantinum autem in bonis adventitiis quæ acquisitionem effugiebant, olim ita constituisse, ut pater pro pretio & præmio emancipationis consequeretur tertiam partem bonorum adventitiorum, apparet etiam ex *l. 1. § 2. C. Theodos. de matern. bon.* Cæterum Moribus cessat & hic ususfructus, propter rationes supra allegatas. Quinimo magnum licet sit beneficium emancipatio, haud tamen ob eam patri decorum erit, remunerationem accipere. Plura circa hanc materiam juris Romani absurda, vide apud *Argent. ad consuetud. Britann. art. 266. c. 4. § 465. glos. 1.*

§. 3. Item vobis acquiritur, quod servi vestri ex traditione nanciscuntur, sive quid stipulentur, sive ex donatione, vel ex legato, vel ex qualibet alia causa adquirant. Hoc enim vobis ignorantibus & invitis obvenit. Ipse enim servus, qui in potestate alterius est, nihil suum habere potest. Sed si heres institutus sit, non alias nisi vestro jussu, hereditatem adire potest. Et si vobis jubentibus adierit, vobis hereditas acquiritur, perinde ac si vos ipsi heredes instituti essetis. Et convenienter scilicet vobis legatum per eos acquiritur. Non solum autem proprietas per eos, quos in potestate habetis, vobis acquiritur, sed etiam possessio. Cujuscunque enim rei possessionem adepti fuerint, id vos possidere videmini. Vnde etiam per eos usucapio, vel longi temporis possessio vobis accidit.

Hic

Ic §. descriptus est ex *d.l. adquiruntur* 10. §. 1. & 2. de *adq. rer. domin.* Singula vero membra hu-
 ius §. accuratius confirmare, operæ pretium non est;
 servorum hodie nullus est usus, ut dixi *ad Lib.*
 bi & de adscriptitiis, quibus hic §. accommodari
 potest. Vide *Gudelin. d. tract. lib. 1. c. 5.* & si credimus
 id. etiam Monachis adplicari potest. *Schultz. hic.*
 2.

§. 4. De iis autem servis, in quibus tantum-
 do usumfructum habetis, ita placuit: ut quic-
 quid ex re vestra, vel ex operis suis adquirunt, id
 vobis adjiciatur: quod vero extra eas causas con-
 venti sunt, id ad dominum proprietatis pertineat.
 que si is servus heres institutus sit, legatum ve-
 l ei, aut donatum fuerit: non usufructuario,
 domino proprietatis acquiritur. Idem placet
 de eo qui à vobis bona fide possidetur, si ve is li-
 ber sit, si ve alienus servus. Quod enim placuit de
 usufructuario, idem placet & de bona fidei posse-
 sori. Itaque quod extra istas duas causas acqui-
 ritur, id vel ad ipsum pertinet, si liber est, vel ad
 dominum, si servus est. Sed bona fidei possessor
 in usuceperit servum, (quia eo modo dominus fit)
 in omnibus causis per eum sibi adquirere potest.
 usufructuarius vero usucapere non potest: primum,
 quia non possidet, sed habet jus utendi fruendi: de-
 inde quia scit servum alienum esse. Non solum au-
 tem proprietatem per eos servos, in quibus usumfru-
 ctum habetis, vel quos bona fide possidetis, aut per
 liberam personam, quæ bona fide vobis servit, vo-
 bis

bis acquiritur, sed etiam possessio. Loquimur autem in utriusque persona secundum distinctionem, quam proxime exposuimus: id est, si quam possessionem ex re vestra, vel ex suis operis adepti fuerint.

Magna pars hujus §. desumpta est ex d.l. 10. §. 3. & seqq. de adq. rer. dom. & clarius explicatur ab Ulpiano in l. si servi 21. & seq. de usuf. Sed pars posterior in verbis: Non solum autem proprietas &c. conscripta est ex l. 1. §. 6. & 8. de adq. vel amitt. possess. Plura ad hunc §. dicere, vetat ratio in §. praeced. proposita.

§. 5. Ex his itaque apparet, per liberos homines, quos neque vestro juri subiectos habetis, neque bona fide possidetis. Item per alienos servos, in quibus neque usumfructum habetis, neque possessionem justam, nulla ex causa vobis adquiri posse. Et hoc est, quod dicitur, per extraneam personam nihil adquiri posse: excepto eo, quod per liberam personam (veluti per procuratorem) placet non solum scientibus, sed & ignorantibus vobis adquiri possessionem, secundum divi Severi constitutionem: & per hanc possessionem etiam dominium, si dominus fuerit, qui tradidit, vel usucapionem, aut longi temporis praescriptionem, si dominus non sit.

Iure Romano per extraneam personam regulariter nihil adquiri posse, responsum est saepius. l. quaecunque 11. de O. & A. l. stipulat. 38. §. alteri 17. de V. O. Sed

Et Moribus secus est, ut dicam fusius ad §. 4. *Inst. de til. stipul.* Reliqua hujus §. confirmantur & emanantur ex *l. 1. C. per quas pers. nob. adq. l. com. nis 42. §. 1. de adq. poss. l. 1. C. de adq. hered. & l. sessio 49. §. 2. de adq. poss.* De praxi illorum dixi antecedentibus.

§. 9. *Haftenus tantisper admonuisse sufficiat, nemadmodum singulae res vobis adquirantur, in legatorum ius, quo & ipso singulae res vobis quiruntur: item fidei commissorum, ubi singulae vobis relinquuntur: opportunius inferiore loco eremus. Videamus itaque nunc, quibus modis per universitatem res vobis adquirantur. Si cui eredes facti sitis, sive cuius bonorum possessio- nem petieritis, vel si quem adrogaveritis, vel si ius bona libertatum conservandarum causa vo- addita fuerint, ejus res omnes ad vos transeunt. Ac prius de hereditatibus despiciamus, quarum plex conditio est, nam vel ex testamento, vel ab testato ad vos pertinent. Et prius est, ut de his spiciamus, quae ex testamento vobis obveniunt, in re necessarium est, initium de ordinandis tamentis exponere.*

S U M M A R I U M.

Pactum de futura successione | hodie valere.

X his quatuor modis acquirendi per universita- tem, unus duntaxat in usu est, qui fit per heredi- tem vel ex testamento vel ab intestato relictam. De
ad.

adrogatione abrogata dixi ad *lib. 1. tit. 11. de bonorum possessionibus dicam ad lib. 3. tit. 10. de servo, cui libertatis causa bona addicuntur, ad tit. 12. d. Lib. 3. Vide Vinn. ad h. §. & d. tit. de bonor. poss. Giphani. & Schultz. ibid. Cæterum pactum de futura successione, quod hic excluditur. d. §. n. & l. pactum 15. C. de pact. & l. 5. C. de pact. convent non tantum inter virum & uxorem, sed etiam inter extraneos Moribus passim receptum est. Zyp. tit. de jure dot. Vasq. 1. illustr. cont. c. 5. Gail. 2. obs. 127. Guid. Pap. q. 267. & 505. Menoch. conf. 1. n. 162. lib. 1. Jacob. Corren. obs. 20. Argent. ad consuetud. Britan. art. 266. c. 4. n. 23. Zyp. consultat. canon. 2. lib. 3. de success. ab int. Recte meo judicio, quia ista præsumptio juris quæ hic præsumitur, tale pactum inducere votum captandæ mortis, nimis vehemens & dura est, præsertim inter Christianos & viros probos, qui tam diu boni potius præsumendi sunt, quamdiu contrarium probetur. Pacta ergo quæ non sunt contra jus divinum vel bonos mores naturales, servanda sunt. Nehem. c. 9. v. 8. Rom. 1. v. 31. Adde disp. nostr. 14. thes. fin. Refert & Vinn. hic. duas alias species juri Romano incognitas, sed quæ vix tamen hujus loci sunt, ubi de modis acquirendi agitur, quibus omnia bona absolute adquiruntur.*

DE TESTAMENTIS ORDINANDIS.

TITULUS X.

Testamentum ex eo appellatur, quod testatoris sit.

Hæc

[Æc & similis ad vocabulum allusio non est infrequens in jure nostro. *l. 1. de novat. l. 2. §. 2. eb. cred. l. 1. de adq. poss.* sed mallet tamen, bonianum præmisisse definitionem testamenti, saltem eam addidisse, quia omnis materia sive status rei à definitione ejus incipere debet. *Cic. in Luc.* Quod semel hic monuisse sufficiat, cum non res magni momenti, licet sæpius in ea peccaverit bonianus in hisce Institutionibus Justin.

§. 1. Sed ut nihil antiquitatis penitus ignoretur, sciendum est, olim quidem duo genera Testamentorum in usu fuisse, quorum altero in pace otio utebantur, quod calatis comitiis appellabatur, altero, cum in prælium exituri essent, quod procinctum dicebatur. Accessit deinde tertium genus testamentorum quod dicebatur per as & libram, scilicet quod per emancipationem, id est, imaginariam quandam venditionem agebatur, inque testibus, & libri pende, civibus Romanis, puberibus presentibus, & eo, qui familia emptor dicebatur. Sed illa quidem priora duo genera testamentorum ex veteribus temporibus in desuetudinem abierunt, quod vero per as & libram fiet, licet diutius permanserit, attamen partim & hic in usu esse desit.

Ria olim genera testamentorum in usu fuisse, restatur etiam *Ulpian. tit. 21. testam. Gell. lib. 15. 27. Cic. 1. de orat. & de nat. deor. Plutarh. in C. Plano. Sueton. in Neron. Clem. Alexandrin. lib. 5. comat.* Posterius tamen genus magna ex parte mu-

mutatum esse, apparet ex §§. seqq. Plura de hac antiquitate commentari supersedeo, ne vano conatu antiquarium potius, quam juris Interpretem agere videar. Si quis tamen plura de utilitate antiquitatum juris desiderat, videat *Vigl. hic. Rosin. de antiq. Roman. lib. 8* & *Alios ad ll. 12. tab.*

§. 2. *Sed prædicta quidem nomina testamentorum ad jus civile referebantur, postea vero ex edicto prætoris forma alia faciendorum testamentorum introducta est. Iure enim honoratio nulla emancipatio desiderabatur: sed septem testium signa sufficiebant, cum jure civili signa testium non essent necessaria.*

Hic §. confirmatur ex *Ulp. tit. pen. §. 5.* Cur autem in omni mancipatione ad minimum 5. testes adhibiti sint, curiosi videre licet apud *Vinn. & Bachov. ad h. §.* Ratio cur Prætores & Imperatores 7. testes in testamentis requisiverint, hæc reddi potest, quia isti numero forte *æd. Civ* & mysterium inesse crediderunt. Vide *Pet. Cunaum* hac de re erudite differentem in *Orat. 1. §. 4.*

§. 3. *Sed cum paulatim tam ex usu hominum quam ex constitutionum emendationibus cæpit in unam consonantiam jus civile & prætorium jungi: constitutum est, ut uno eodemque tempore (quod jus civile quodammodo exigebat) septem testibus adhibitis, & subscriptione testium (quod ex constitutionibus inventum est, & ex edicto prætoris) signacula testamentis imponerentur: ita ut hoc jus tripertitum esse videatur, & testes quidem &*

eo-

in præsentia uno contextu testamenti celebrandi gratia, à jure civili descendant, subscripti-
onem autem testatoris & testium, ex sacrarum con-
stitutionum observatione adhibeantur: signacula
autem, & testium numerus ex edicto prætoris.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio.

Incipium hujus §. Theophilus explicat & con-
firmat: Sensim, inquit, consuetudo hunc mo-
dum induxit, quem Imperatorum constitutiones
confirmarunt. Testes autem & eorum præsentiam
in contextu testamenti celebrandi gratia à jure
civili descendere, probatur partim ex jam dictis,
partim ex *l. 20. §. & veteres 8. l. seq. §. pen. & ult. D. de test. fac. poss.* Subscriptions testatoris & testium
in constitutionibus Imp. inductas esse, probat *l. hac ultiss. 21. C. de testam.* Signacula denique & te-
stium numerum ex edicto Prætoris adhiberi, probat
l. h. t. & Ulpian. tit. 24. §. si septem. 5.

§. 4. Sed his omnibus à nostra constitui-
tione propter testamentorum sinceritatem, ut nulla
falsitas adhibeatur, hoc additum est, ut per manus
testatoris vel testium nomen heredis exprimatur,
omnia secundum illius constitutionis tenorem
precedant.

R

S u m m

S U M M A R I A.

- | |
|---------------------------------------------------------|
| 1. Textus correctio & requirantur? |
| quod & quales testes jure Ca- 2. An & quomodo jus te- |
| non. & Divino in testamento standi coarctari queat? |

Constitutio, cujus hic injicitur mentio, quaq; constitutum est, ut nomen heredis exprimatur vel per manus testatoris, vel testium, exeat in *l. jubemus* 29. *C. de testam.* Sed corrigitur nonnihil per Nov. 119. *c. 9.* ubi permittat Justinianus, ut nomen heredis etiam per alium, quam per testē exprimi possit. Jure Canon. sufficit, testamentum factum esse coram parochio & duobus testibus. *c. cum esset. ext. de testam.* Moribus fere ubique coram Notario & duobus testib. vel Secretario & duobus Scabinis. Quod juri gent. & juri Divino conveniens est. *Deut. 19. v. 15. Matth. 18. v. 16. Ioan. 8. v. 17.* ubi duo determinata sunt. Primum est, quod unius testimonium non sit audiendum, si scilicet de verbi vel facto aliqujus quæstio est. Adde *Argent. ad cons. Britan. rubr. tit. 23.* Secundum est, quod non debeant plures requiri quam tres testes. Sed an duo vel tres esse debeant; item an Notarius vel Secretarius, Scabini an privati, masculi an foeminae, indeterminatum est, ideoque à Magistratu ob utilitatem publicam determinari potest. At ita tamen, ut illa determinatio fieret sub pœna pecuniaria, vel alia simili, non vero nullitatis, qua testamentum pronuntiaretur nullum. Rationes supra *ad §. 12. tit. 1. h. Lib. 2. & alibi.* sæpe numero allegatæ sunt, & latius proponuntur ad *pr. tit. seq.* Porro jus Civile (quod tamen in jure gentium fundatum est) etiã in eo Moribus multar. gent. coarctatum est, ut non liceat de omnibus bonis testamēto disponere quomodocunq; lubet. Quod etiam non improbo, præsertim in præ-

aliis paternis & avitis, quæ jure sanguinis
 reo revertuntur ad familiam, unde origi-
 traxerunt, quamque sæpe sustentant ad sum-
 Reipub. salutem. Verum alias non temere do-
 o inhibenda est potestas disponendi de bonis
Matth. 20. v. 15. Vide *Vinn. ad pr. h. t. Lamb. Gor.*
ul. 4. §. 9. in fin. Moribus quoque tempore testa-
 tivel in ipso testamento contractus celebrari
 e, dixi in *disp. nost. ad h. §.*

§. 5 Posunt autem omnes testes & uno anulo
 are testamentum. quid enim si septem anuli
 sculptura fuerint, secundum quod Papiniano
 m est? Sed & alieno quoque anulo licet signa-
 testamentum.)

S U M M A R I U M.

Subsignatio, an & quomodo | subscriptio testiū in usu sit.

Ic §. confirmatur & explicatur ex *l. ad testiū 22.*
§. 2. & seqq. D. qui testam. fac. poss. & l. si unus 12.
de testament. Moribus subsignatio testium
 levit, sed subscriptio testium, ut & testatoris ac
 arii in usu est. Sed & hoc posterius ex solem-
 nibus juris Civilis est contra simplex jus gentium,
 que illam subscriptionem fieri dixerim de utili-
 , non vero de necessitate. Quamvis itaque te-
 nentum non habeat subscriptionem testium vel
 toris vel Notarii, tamen efficaciter valebit; quia
 divino morali seu jure gent. in ore duorum vel
 omnem veritat. state oportet. *d. c. 19. Deut.*
Vide Nov. Leon. 42. Gail. 2. obs. 112. n. 12. & 13.
ob. Coren. obs. 10. n. 9. Quin tamen poena statui
 sit in Notarium vel testatorē, quoties subscriptio
 lecta erit, nullus dubito. Vide nostra *ad §. præ-*
nt. Q 2 §. 6.

§. 6. *Testes autem adhiberi possunt ii, cum quibus testamenti factio est. Sed neq; mulier neq; impubes, neq; servus, neq; furiosus, neque mutus, neq; surdus, neque, is cui bonis interdictum est, neque ii quos leges jubent improbos intestabilesque esse: possunt in numerum testium adhiberi.*

S U M M A R I A.

1. Textus probatio, & quid	stabiles excussa, & votum
Moribus circa mulieren hic.	
2. Difficultas circa inte-	Auctoris.

1. **D**ixit & Ulpianus *d. tit. 21. de testam. §. 7.* Latinum Junia num in testamento testem adhiberi posse, quia cum eo testamenti factio est. Sed an dict. locus debeat intelligi de testamenti factione in genere, id est, tam de activa quam passiva (ut loquuntur) an de passiva tantum, controversunt, *DD. ad h. §.* Sed sine magna utilitate, ut nemo non videt; ideoq; tempestive Lectorem ad *dd. DD.* remittimus. Exceptio in muliere probatur ex *l. qui testam. 28. §. mulier 6. D. qui testam. fac. poss.* & Moribus recepta, cum in testamentis, tū in codicillis. Ratio est in *c. forus in fin. ext. de V. S.* cui adde nostra in *§. 4. h. t.* De impubere vide *l. 3. §. 5. & l. 19. §. 1. de testibus.* Ratio cuilibet obvia est. De servo vide *d. l. 20. §. servus 7. qui testam. fac. poss.* Ratio est in *l. 32. de R. J.* De furioso vide *d. l. 20. §. ne furios. 4. D. qui testam. fac. poss.* Rationem & exceptionem vide *ibid.* De surdo & muto vide *Ulpian. d. tit. 21. §. 6.* Ratio est, quia hic testimonium perhibere non potest, ille vero testificationem aut nuncupationem testatoris exaudire non potest. De prodigo idem in *l. is cui 18. pr. qui testam. fac. poss. & d. l. 3. §. 5. de testib. junct. l. 1. de curat. fur. ubi furioso comparatur.* De intestabilibus Vide *d. l. 18. §. D. qui testam.*

faci poss. § l. 26. cum lege. D. eod. Adde Gell. lib. 6.
 § 15. c. 13. Cæterum cum ex d. l. 18. § 26. constet, 2.
 instabiles neq; activā, neq; passivā habere testamen-
 tionem, non video quomodo Tribonianus hic
 usari possit ab incuria, nisi dicamus Justinianum
 sententia fuisse, ut intestabilibus testimonium
 nem ut heredibus dici debeat aut possit: Vel quod
 eris exceptis & inidoneis intestabiles duntaxat
 cere voluerit, non exceptive à regula, sed exce-
 te tantum, ut etiam in testamento inidonei te-
 habeantur. Quare etiam eos postremo loco po-
 e videtur. Paulo aliter Vigl. hic. Moribus utinam
 s Notarius peritior esset, aut saltem juris peri-
 adhiberet. arg. l. Luc. Tit. 88. §. Luc. Tit. ult. D. de
 t. 2. Præterea & sub pœna duos testes non mi-
 es 25. an. nō manuales ejus, sed alios majores 25.
 Viros fide dignos, qui non tantum audirent vo-
 catem testatoris sed & legerent.

§. 7. Sed cum aliquis ex testibus testamenti
 dem faciendi tempore liber existimabatur, po-
 i autem servus apparuit: tam divus Hadria-
 Catonio quam postea divi Severus & Anto-
 us rescripserunt, subvenire se ex sua liberali-
 te testamento, ut sic habeatur (firmum) ac si, ut
 rtebat, factum esset: cum eo tempore quo testa-
 ntum signaretur, omnium consensu his testis
 eri loco fuerit, neque quisquam esset, qui status
 questionem moveret.

S U M M A R I U M.

Hujus §. casum produci- | posse ad similes.

Hic §. colligi & confirmari potest ex *l. 1. C. de testam.* Simile argumentum humanitatis refertur in *l. Barbar. 3. de offic. Prætor.* Unde *DD.* concludunt, id quod hic de servo dicitur, producendum ad similes defectus qualitatatum, quæ in testamentis requiruntur: puta impubes habitus est pro pubere, furiosus vel prodigus pro homine sanæ mentis. *Joseph. Ludovic. commentar. opinion. 69. in 4. fallent. Bus. ad d. l. 3.* Quod in nostrarium testamentis procedit facilius, quia vel sola subscriptio testatoris testamento robur confert, modo id legerit, cui subscripsit. Vide quæ diximus ad *tit. seq.*

§. 8. Pater, nec non is, qui in potestate ejus est, item duo fratres, qui in ejusdem patris potestate sunt, utique testes in uno testamento fieri possunt: quia nihil nocet, ex una domo plures testes alieno negotio adhiberi.

Hic locus ad verbum descriptus est ex *l. pater 17. de testib.* cui etiam convenit. *l. ad test. 22. pr. D. qui testam. fac. poss.* Et cur ~~non~~ possent in alieno negotio testes esse? Sane neminem facile gratuito falsum fore, omnibus cordatioribus persuasum pu-
10.

§. 9. In testibus autem non debet esse is, qui in potestate testatoris est. Sed si filius familias de castrensi peculio post missionem faciat testamentum; nec pater ejus recte adhibetur testis, nec is,
qui

qui in potestate ejusdem patris est. reprobatum est enim in ea re domesticum testimonium.

S U M M A R I U M.

Argumentum à contrario | patre filii adhuc militantis
sensu de filio emancipato & | procedere.

Hic §. eruitur & illustratur ex *d. l. qui testam. 20. §. 1. & 2. D. qui testam. fac. poss.* Ratio cur filiusf. non possit esse testis in testamento patris, hæc est; quia fictione juris cum patre fingitur una & eadem persona, ideoque sibi ipsi quodammodo testimonium diceret. Unde à contrario sensu manifeste sequitur, filium emancipatum (quales hodie omnes habentur) testem adhiberi posse, scil. si exheredatus est (nam si heres institutus est, non potest, quia heres est) & tantæ constantiæ, ut propria exheredationi testimonium dare velit. *Theophil. hic.* Idem dicendum de patre filiifam. militis, qui cum hic post missionem in testamento filii testis esse nequeat, haud dubie ante missionem testis esse potest. *d. l. 20. §. 2.* Quod jure novo, quo militaris dignitas liberat filium à potestate patris. *Nov. 81. extra omnem aleam dubii est. Vide disp. nostr. ad h. t.*

§. 10. *Sed neque heres scriptus, neque is, qui in potestate ejus est, neque pater ejus qui eum habet in potestate, neque fratres, qui in ejusdem patris potestate sunt, testes adhiberi possunt: quia hoc totum negotium, quod agitur testamenti ordinandi gratia, creditur hodie inter testatorem & heredem agi. Licet autem totum jus tale conturbatum fuerat, & veteres quidem familia emptorem, & eos qui per potestatem ei conjuncti fuerant:*

R 4

à te-

à testamentariis testimoniis repellebant: heredes
(autem,) & iis, qui per potestatem ei conjuncti fue-
rat, concedebant testimonia in testamentis præstare.
licet ii, qui id permittebant, hoc jure minime abu-
ti eos debere suadebant, tamen nos eandem obser-
vationem corrigentes, & quod ab illis suatum est,
in legis necessitatem transferentes ad imitationem
pristini familie emptoris, merito nec heredi, (qui
imaginem virtuosissimi familie emptoris obtinet)
neque alius personis, quæ ei (ut dictum est) con-
juncta sunt, licentiam concedimus sibi quodammo-
do testimonia præstare. ideoque nec ejusmodi ve-
teres constitutiones nostro Codici inseri permisi-
mus.

S U M M A R I U M.

Quid hodie hic feratur, & | consilium Auctoris.

Hic §. confirmatur ex *d.l. qui testam. 20. pr. D. qui
testam. fac. poss. § Ulpian. d.t. 21. de testam.* Ra-
tio vero cur heris testis esse non possit in testamento
in quo institutus est, æterni juris est, ideoque et-
iamnum hodie observatur. Sed altera ratio de filiis,
patre & fratre heredis abolita est, quia in subtilitate &
fictione quadam juris consistit. Quamquam illos ta-
men ob aliam rationem per Notariū removendos exi-
stimem, quod scilicet conjunctio sanguinis, impedit
quo minus illorum testimonia sine suspitione pro-
cedant. Deinde cum semper aliquid ex tam propin-
qua cognatione speretur, sibi quodammodo testi-
monium dicere videntur.

§. 11. Legatariis autem & fideicommissa-
riis,

rius, quia non juris successores sunt, & aliis personis eis conjunctis testimonium non denegamus: immo in quadam nostra constitutione & hoc specialiter eis concessimus. Et multo magis iis, qui in eorum potestate sunt, vel qui eos habent in potestate, hujusmodi licentiam damus.

S U M M A R I U M.

Ratio hujus §. sed impugnata | & consilio adjutata.

Legatariis & fideicommissariis scil. singularibus non tantum jure Justiniano testimonium concessum fuisse, sed etiam jure veteri, patet ex d. l. 20. pr. D. qui testam. fac. & l. si quis 14. de reb. dub. & l. dictantib. 22. C. de testam. Rationes hujus juris variae sunt. Prima refertur in hoc §. Secunda est, quia durum esset, testatorem testibus plerumque amicis & signatoribus nihil relinquere posse, praesertim quum legatarii sibi tantum dicant testimonium ex consequentia, quae in jure non attenditur. l. 1. pr. de auct. tut. Symmach. lib. 10. epist. 55. Plures alias rationes à Doctoribus adh. §. congestas hic repetere, supervacaneum videtur; quoniam nulla earum evincit, ut legatarius tamen non sit quodammodo testis in propria causa; nisi dicamus legatum testibus datum hodie ideo valere, quia testator reliquit, quod probatur ex subscriptione ipsius testatoris & Notarii. Mallem tamen, ob rationem jam dictam, illos removeri à testimonio, aut saltem alios testes adhiberi, qui de legato testibus relicto testarentur. Vide Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de testam.

§. 12. Nihil autem interest, testamentum in tabulis, an in chartis, membranisque, vel in alia materia fiat.

S U M-

S U M M A R I U M.

In qua materia hodie testa- | tela hic adhibenda.
menta condantur, & quæ cau-

Hic §. confirmatur ex *l. 1. junct. l. 4. de bonor. poss. sec. tab. Plin. lib. 13. c. 11. § 12. Alexand. ab Alex 2. gen. dier. 30.* Hodie testamenta in pergamenis fieri solent, ne facile tempore, blattis aut tineis terantur, quanquam si in papyro concepta sunt, etiam valeant. *Vigl. hic. & Schultz. lit. e.* Itaque lex vel consuetudo, quæ illud testamentum quod non est scriptum in pergamena, vulgo *francijs of perkement* vel in papyro signato signo publico infirmat & nullum pronunciat, omnino improbanda videtur; quia simplici jure gentium, id est, jure divino morali ultima voluntas testatoris servanda est. Sed tamen ex re publica pœnam pecuniariam statui posse, dixi ad §. 5. *h. t.* Vide etiam *Garl. 1. obs. 119. Myns. 1 obs. 80.*

§. 13. Sed & unum testamentum pluribus codicibus conficere quis potest, secundum obtinentem tamen observationem omnibus factis, quod interdum etiam necessarium est: veluti si quis navigaturus & secum ferre, & (domi) relinquere judiciorum suorum contestationem velit, vel propter alias innumerabiles causas quæ humanis necessitatibus imminet.

S U M M A R I U M.

Quid Moribus hic obti- | servanda?
neat. & quæ cautela hic ob-

Hic §. sumptus est ex *l. unum 24. D. qui testam. fac. poss.* cum quo convenit *l. 1. §. si quis 5. de bonor.*

nor. poss. sec. tab. & l. ult. de his quæ in testam. del. Moribus nostris non est necesse, ut singuli codices eadē observatione fiant, sed sufficit, si principale testamentum conditum sit coram Notario & duobus testibus, exemplar verò à solo Notario, sed qui subscripsit, se (habita collatione) testari quod exemplar sive copia (ut loquuntur) conveniat cum authentico sive principali. Nolim tamen huic testimonio Notarii vel Secretarii plenam fidem haberi. *Deut. 19. v. 15.* Porro & plura testamenta in unum codicem conferri posse, *DD. comm.* statuunt, & usus adprobavit, licet de subtilitate juris Romani secus videatur. *Gail. 2. obs. 117. Vinn. ad h. §.*

§. 14. *Sed hæc quidem de testamentis, qua scriptis cōficiuntur, sufficiunt.) si quis autem sine scriptis voluerit ordinare jure civil testamentum, septem testibus adhibitis, & sua voluntate coram eis nuncupata, sciat hoc perfectissimum testamentum jure civili, firmumque constitutum.*

S U M M A R I U M.

Qualia sint hodie nostra- | tium testamenta.

Hic §. confirmatur & explicatur ex *l. hered. 21. D. qui test. fac. l. si ita 8. in fin. de bon poss. sec. tab. & l. ult. C. eod. l. hac consult. 21. §. 2. & l. in test. 26. C. de testam.* Moribus nostratum testamenta mere nuncupativa sunt, quia subscriptio testatoris & testium non de necessitate, sed duntaxat de utilitate requiritur; aut requiri potest, ut supra dixi ad §. 5. *h. t.* Vide etiam *Neostad. decis. 1. Schultz. ad h. t. lit. f. Vinn. ad h. §. n. 4. Gudelin. lib. 2. c. 5. Zyp. d. t. de testam. Tulden. ad h. t. c. 11.*

DE

DE MILITARI TESTAMENTO.

TITULUS XI.

Supra dicta diligens observatio in ordinandis testamentis, militibus, propter nimiam imperitiam eorum constitutionibus (principalibus) remissa est. Nam quamvis ii neque legitimum numerum testium adhibuerint, neque aliam testamentorum solemnitatem observaverint, recte nihilominus testantur, videlicet cum in expeditionibus occupati sunt: quod merito nostra constitutio introduxit. Quoquo enim modo voluntas ejus suprema inveniatur, sive scripta, sive sine scriptura: valet testamentum ex voluntate ejus. Illis autem temporibus, per quæ citra expeditionum necessitatem in aliis locis vel suis adibus degunt, minime ad vendicandum tale privilegium adjuvantur. sed testari quidem, etsi filii familiarum sint. propter militiam conceduntur: jure tamen communi eadem observatione & in eorum testamentis adhibenda, quam in testamentis paganorum proxime exposuimus.

SUMMARIA.

1. Quæ sit ratio privilegii hic militibus dati, & quæ ratio l. pen. C. h. t. & quæ explicatio hujus pr.

2. Non tantum militibus nostris, sed etiam paganis concedendum, ut simplices illorum voluntates serventur.

1. **M**ilitibus propter magnam illorum imperitiam seu simplicitatem solennem observationem testan-

standi Constitut. principum remissam fuisse, aperte demonstrant *l. 1. D. h. t. l. 3. § 15. C. eod. l. ult. pr. C. de jur. delib. Valer. Max. lib. 5. c. 1. Tacit. in Agric.* Ratio vero cur simplicitas militum in condendis testam. excusatione seu privilegium meruerit, non tamen simplicitas rusticorum mulierum aut minorum, elegans & perspicua est; quia milites, sive in castris sive in hybernis sunt, magnos labores magnaue vitæ pericula pro Reipub. salute subeunt. Accedit illis & hæc ratio, quod quotidie armis intenti sint, ita ut non tam jura quam arma scire possint. Quare etiam militibus juris peritis eadem privilegia haud dubie indulta fuerunt. In genere autem milites hic imperiti dicuntur, sed à potiori parte, quia plerique imperiti sunt. Cæterum Justinianus sua Constitutione (cujus hic meminit quæque extat in *l. pen. C. h. t.*) introduxit, ut tunc demum milites gaudeant prædictis privilegiis, quando in expeditionibus occupati sunt. Ratio vero cur hoc merito introduxerit, hæc reddi potest, quia milites tempore expeditionum proprie pericula experiuntur. *l. un. D. de bonor. poss. ex testam. mil. & destituuntur copia consulendi peritiores. arg. l. 9. §. 3. de jur. & fact. ign.* Alias ipsorum militum interest, ut voluntates eorum securæ sint, atque adeo solenni testamento includantur. *arg. §. 1. h. t.* Vel dicendum, quod ideo imperator merito dictam Constitut. introduxerit, ut tolleretur quorundam error, qui putabant, antiquas constitutiones militibus cōcedere, jure militari testamenta facere in omni tempore & omni loco. *d. l. pen. junct. §. 3. h. t.* An vero hæc privilegia etiam militibus nostris concedenda sint, admodum controvertitur, sed frustra profecto. Nam jure gentium, id est, jure divino in æternum servando, quælibet voluntas quæ scriptura constat, quæque non est cōtra leges vel rationem naturalem servanda est.

Quid

Quid mirum ergo, vel quod privilegium, si simplex militis voluntas rata habetur? Potest quidem propter bonum publicum, vel majorem securitatem ultimarum voluntatū multa statui in pagano, (quæ tamen militibus remitti potest, præsertim si in castris sunt, ob rationes supra allatas) si non confecerit testamentum corā notario & duob. testibus, vel alia quædam requisita non observaverit, sed tamen non poena nullitas, ut probavi jã sæpius. Ex his etiam apparet, quid in praxi servandum sit circa testamentum scriptum patris inter liberos, quid circa testamentū ad pias causas factum, & quid circa testamentum tempore pestis confectum. Vide *Schultz. ad tit. præced. lit. d.*

§. I. Plane de testamentis militum divus Trajanus Catilio Severo ita rescripsit: Id privilegium, quod militantibus datum est, ut quoque modo facta ab his testamenta rata sint: sic intelligi debet, ut utique prius constare debeat, testamentum factum esse, quod & sine scriptura & à non militantibus fieri potest. Si ergo miles, de cujus bonis apud te queritur, convocatis ad hoc hominibus, ut voluntatem suam testaretur, ita loquutus est, ut declararet, quem vellet sibi heredem esse, & cui libertatem tribueret: potest videri sine scripto hoc modo esse testatus, & voluntas ejus rata habenda est. Cæterum si (ut plerunque sermonibus fieri solet) dixit alicui, ego te heredem facio aut, bona mea tibi relinquo: non oportet hoc pro testamento observari. Nec ullorum magis interest, quam ipsorum, quibus id pri-

privilegium datum est, ejusmodi exemplum non admitti. Alioqui non difficulter post mortem alicujus militis testes existerent, qui adfirmarent, se audisse dicentem aliquem, relinquere se bona, cui visum sit, & per hoc vera judicia subverterentur.

S U M M A R I U M.

Lator ratio Summar. 2. ad filio Autor. ut sup.
pr. cum limitatione seu con-

Hic §. de verbo ad verbum descriptus est ex *l. Divus Trajanus 24. D. h. t.* Hoc autem privilegium nostris quoque militibus tribui posse, extra dubium est ex illis, quæ modo diximus *ad §. præced. & §. 4. tit. præced.* Quinimo cujuslibet pagani voluntas, siue in castris siue extra castra nuncupata coram duobus vel tribus testibus effectum sortiri debet. *Deut. 19. v. 15.* Quod jus cum gentium est, hoc est, jus quod Deus Opt. Max. nos sequi vult. *Rom. 2. v. 15. & 16.* procul dubio à Magistratu custodiendum est. Quin tamen ratione personarum determinari possit sub pœna pecuniaria, nemo ambigat. Vide quæ dixi *ad d. §. 4. tit. præced.*

§. 2. Quinimo & mutus & surdus miles testamentum facere potest.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. jure milit. 4. D. h. t. junct. l. 6. §. 1. & l. 7. D. qui testam. fac. poss.* Quod jure novo de furdo & muto simul, vel de furdo aut muto tantum constitutum sit, dicam *ad §. 3. tit. seq.* ubi & hujus §. usum & latiore explicationem videre licet.

§. 3.

§. 3. Sed hætenus hoc illis a principalibus constitutionibus conceditur, quatenus militantes, & in castris degunt. post missionem vero veterani vel extra castra (alii,) si faciant adhuc militante testamentum, communi omnium civium Romanorum jure id facere debent. Et quod in castris fecerint testamentum, non communi jure, sed quomodo voluerint, post missionem intra annum tantum valebit. Quid ergo si intra annum quis decesserit, conditio autem heredi adscripta post annum extiterit? an quasi militis testamentum valeat? Et placet valere quasi militis.

S U M M A R I U M.

Ratio cur testamentum militis etiam post ann. valeat, licet conditio existat post ann.	& quæ praxis hic, quæque cautela?
----------------------------------------------------------------------------------------	-----------------------------------

PRincipium hujus §. excussi in *pr. h. t.* Quod vero testamentum in castris seu expeditionibus factum post missionem tantum intra annum valeat, comprobatur ex *l. 21. 26. § 38. D. h. t.* Ratio autem cur valeat quasi militis testamentum, licet etiam conditio heredi adscripta extiterit post annum, hæc est, quia conditio existens retro trahitur ad tempus mortis testatoris, & perinde institutio habetur, ac si pure facta fuisset. *l. si pupillus 26. de condit. instit.* Praxis hujus §. apud nos nulla esse potest, ut dixi *ad pr. h. t.* nisi forte ob commodum Reipub. poena statuatur in eum, qui anno post missionem præterlapso non renovavit testamentum secundum suæ civitatis jura & solemnitates requisitas.

§. 4.

§. 4. Sed & si quis ante militiam non jure fecit testamentum, & miles factus, in expeditione degens resignavit illud, & quaedam adjecit, sive detraxit, vel alias manifesta est militis voluntas hoc valere volentis: dicendum est valere hoc testamentum, quasi ex nova militis voluntate.

ILLud testamentum quod miles in castris degens, verbo vel facto adprobavit, jure militari valere, quamvis non jure factum sit, explorati juris est. l. 9. §. ult. l. Tribunus 20. §. 1. l. Titius 25. D. h. t. sed controversi juris est, an non etiam tacite, hoc est, eo ipso quod non mutavit, approbatum censeatur. Vide DD. ad h. §. & disp. nost. ad eund.

§. 5. Denique & si in adrogationem datus fuerit miles, vel filius familias emancipatus est, testamentum ejus quasi ex nova militis voluntate valet, nec videtur capitis deminutione irritum fieri.

Hic §. compositus videtur ex l. miles 22. & seqq. D. h. t. quibus conveniens est §. ult. l. 6. si quis. D. de injust. rupt. irrit. & l. 1. §. exigit 8. vers. sed si filius. D. de bon. poss. sec. tab. Quod & cur secus sit in pagano, vide in l. 11. qui ex liberis. §. ult. D. eod. & §. 5. Inst. quib. mod. testam. infirm. Jure novo filiusfam. miles dignitate militari filius emancipatus intelligitur. Nov. 81. c. 1. §. 1. Moribus nec adrogatio, nec emancipatio proprie in usu est, ut dixi ad Lib. 1. Inst.

§. 6. Sciendum tamen est, quod cum ad exemplum castrensis peculii, tam anteriores leges,
S quam

quam principales constitutiones quibusdam quasi castrensis dederant peculia, & horum quibusdam permissum fuerat etiam in potestate degentibus testari: nostra (id) constitutio latius extendens, permiserit omnibus in huiusmodi pecuniis testari quidem, sed jure communi. Cujus constitutionis tenore perspecto, licentia est, nihil eorum, quæ ad præfatum jus pertinent, ignorare.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. An etiam anteriores ll. agnoverint peculium quasi castrense. | 2. Quibus personis privilegium indultum sit disponendi de peculio quasi castrensi. |
|-----------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------|

1. Q UOD anteriores leges quoque agnoverint peculium quasi castrense, constare videtur ex l. 1. §. 15. de collat. l. 3. §. 5. de bon. poss. l. 1. §. 6. ad Sc. Trebell. l. filiusf. 7. §. ult. D. de donat. nisi dicamus (quod tamen durum est) dictos textus à Triboniano interpolatos esse, & hic alias leges indicari, quæ forte non extant. De Constitutionibus Principum dubium nullum est. Videfis l. 7. C. de assessor. l. sacro sanct. 34. C. de Episc. & Cler. l. un. C. de castrensis. omn. Palatin. l. ult. C. de cast. pecul. milit. Primum autem quibusdam tantum facultatem testandi de bonis quasi castrensibus datam fuisse, puta Proconsulibus, Præfectis legion. Præsidibus Provinciar. non tamen Advocatis vel magistris studiorum, seu medicis apparet ex l. ult. C. de inoff. testam. Sed Imperatorem postea omnibus & singulis permisisse de præfatis bonis testari jure communi, docet d. l. ult. quæ hic attingitur. Moribus non solum filiusfam. miles vel quasi miles de bonis castrensibus vel quasi, sed etiam paganus de bonis adventitiis testari potest. Vide quæ dixi ad pr. tit. seq.
- QVI

QVIBVS NON EST PERMIS-
SUM FACERE TESTA-
MENTUM.

T I T U L U S XII.

Non tamen omnibus licet facere testamentum. Statim enim ii, qui alieno juri subjecti sunt, testamenti faciendi jus non habent: adeo quidem, ut quamvis parentes eis permiserint, nihilo magis jure testari possunt: exceptis iis, quos antea enumeravimus, & præcipue militibus qui in potestate parentum sunt. quibus de eo, quod in castris adquisierunt, permissum est ex constitutionibus principum testamentum facere. Quod quidem jus ab initio tantum militantibus datum est, tam ex auctoritate divi Augusti, quam Nervæ, nec non optimi Imperatoris Trajani: postea vero subscriptione divi Hadriani, etiam dimissis à militia, id est, veteranis concessum est. Itaque si quidem fecerint de castrensi peculio testamentum, pertinebit hoc ad eum, quem heredem reliquerunt, si vero intestati decesserint, nullis liberis vel fratribus supersitibus, ad parentes eorum jure communi pertinebit. Ex hoc intelligere possumus, quod in castris adquisierit miles, qui in potestate patris est, neque ipsum patrem adimere posse, neque patris creditores id vendere, vel aliter inquietare, neque patre mortuo cum fratribus commune esse:

S 2

sed

sed scilicet proprium ejus esse, qui id in castris adquisierit: quanquam jure civili omnium, qui in potestate parentum sunt, peculia perinde in bonis parentum computentur, ac servorum peculia in bonis dominorum numerantur: exceptis videlicet iis, quæ ex sacris constitutionibus & præcipue nostris propter diversas causas non adquiruntur. præter hos igitur, qui castrense peculium vel quasi castrense habent, si quis alius filius familias testamentum fecerit, inutile est, licet suæ potestatis factus decesserit.

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------------------------|--------------------------------------|
| 1. Textus probatio & ratio. | bus nec dicat nec dispuet? |
| 2. Cur Auctor hic de quibusdam veteribus questionibus | |
| | 3. Mores circa h. §. corumque ratio. |

Filiosfam. paganos non posse testamentum facere, quamvis parentes eis permiserint, liquet ex *l. qui in potest 6. D. qui testam fac. poss.* Quod jus ex lege 12. tabal. descendit, Auctore Cic. ad Herenn. lib. 1. Rationem ejus reddit Vlpianus d. tit. de testam. §. 9. quia filiosfam. nihil suum habent, ut testari de eo possint. Sed quoniam jure novo (ut constat ex tit. 9. Lib. 2. Inst.) filiosfam. in bonis adventitiis habeat proprietatem, imo interdum plenam, dempto usufructu patri, putant quidam superius jus vetus correctum esse; sed male, ut apparet ex *l. pen. & ult. C. qui testam. fac. poss.* Vide disp. nost. ad h. pr. De filiisfam. militibus & quasi militibus quod & quomodo possint testari de bonis castrensibus & quasi, dixi ad tit. præced. De subscriptione seu rescripto Hadriani nihil nobis constat, nisi ex hoc §. Sed bona castrensia filii-

filiisfam. militis sine testamento mortui primo ad liberos, deinde ad fratres, & illis quoque deficientibus, ad parentes devolvissē, probari potest *arg. l. 3. § 4. C. de bon. quæ lib. & l. ult. C. de comm. de success.* An vero illa successio patris fiat jure communi 2. patriæ potestatis, an communi jure successionis ab intestato, hic nec dico, nec disputo, ut nec hoc, an jure Pandectarum dicta bona ad patrem delata sunt, etiam liberis vel fratribus existentibus. Rationes silentii nostri duæ sunt: prima est, quod de illis disputatio instituto nostro repugnat. Altera est, quia jure Nov. certum est, bona filiisfam. non tantum castrensia, sed etiã pagana adventitia jure hereditatis parentibus deferri, & quidem secundo ordine; ita tamen ut cum iis etiam fratres germani admittantur. *Nov. 118. c. 2. de qua Novel. latius ad Lib. 3.* Illud autem peculium castrense ita proprium esse filiisfam. militis, ut nec pater illud adimere, nec creditores patris vendere possint, nec commune sit fratribus, testantur aperte *l. ex nota 10. de cast. pecul. l. 3. §. pen. de minorib. & l. 1. §. nec castrense 15. de collat.* Reliqua hujus §. probata sunt supra tit. 9. præter hoc quod hic dicitur filiisfam. pagani testamentum inutile esse, licet suæ potestatis factus decesserit. Probatur tamen hoc. *l. si filiusf. 19. D. qui testam. fac.* Ratio propria est in *l. quod militio. 29 de R. J.* Moribus cessante patria potestate, recte cuilibet filio qui ejus judicii & intellectus est, ut de bonis suis disponere possit, libera facultas de bonis adventitiis testandi conceditur. *Matth. 20. v. 25.* Vide *Vinn. ad h. pr. in fin. Grot. d. Introd. 1. part. 6. Elbert. Leonin. lib. 6. emend. c. 3. in fin. & nos ad tit. 9. & tit. 14. Inst. lib. 1.*

§. 1. Præterea testamentum facere non possunt impuberes, quia nullum eorum animi judici-

um est. Item furiosi, quia mente carent. Nec ad rem pertinet, si impubes, postea pubes aut furiosus, postea compos mentis factus fuerit, & decesserit. Furiosi autem, si per id tempus fecerint testamentum, quo furor eorum intermissus est: jure testari esse videntur, certe eo, quod ante furorem fecerint, testamento valente. Nam neque testamentum recte factum, neque ullum aliud negotium recte gestum, postea furor interveniens perimit.

S U M M A R I A.

- | | | |
|------------------------------|--|--------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio ac ratio. | | bertatem hic definiendam, cum consilio Auctoris. |
| 2. Mores varii circa pu- | | |

1. **P**Uberes, non vero impuberes, testamentum facere posse, respondit & Ulpianus in *l. qua ætate 5. D. h. t.* quem sequuntur Impp. in *l. si frater 4. C. eod.* De furiosis extat constitutio Justiniani in *l. furios. 9. C. qui testam. fac. poss.* ex qua & hoc collectum est, quod hic dicitur de lucidis intervallis furiosi. *d. l. 9. vel ex Gajo tit. 2. lib. 2. §. ult.* Ratio vero cur testamentum impuberis vel furiosi non valeat, licet ille pubes hic compos mentis decesserit, jam allegata est ex *d. l. 29. de R. J. junct. pr. hujus §.* Quod testamentum ante furorem recte factum non infirmetur furore superveniente, scriptum itidem est in *l. ult. D. de injust. rupt. test. §. l. 1. §. 9. de bonor. poss. sec. tab.* Ratio hic subjecta confirmatur *l. in ambiguis 85. §. 1. de R. J.* Mores hic circa pubertatem variant, quidam sequuntur jus Romanorum; quidam plenam pubertatem requirunt id est, 18. annos, quidam 17. ann. Vide *Baron. ad h. t. part. post. Grot. Introd. 2. part. 15.* Sed quid, si Deus quibusdam ante annum 14. judi-

judicium disponendi dederit, valerentne illorum testamenta? Mallem igitur & hoc negotium arbitrio judicis committi, ut dixi ad *Lib. 1. sæpius*.

§. 2. Item prodigus, cui bonorum suorum administratio interdicta est, testamentum facere non potest: sed id, quod ante fecerit, quam interdictio bonorum suorum ei fiat, ratum est.

S U M M A R I U M.

An recte prodigo aliquando testari permittatur?

Hic §. descriptus est ex *l. si is cui 18. D. qui testam. fac. poss.* Sed Imperator Leo permittit prodigo testari, modo prudenter testatus sit. *Nov. Leon. 39.* quod Viglio naturalem æquiritatem habere videtur, nec displicet Vinnio, si jam quædam non levia sanioris mentis argumenta præcesserint. Inclinat & huc *Ioan. à Sande lib. 4. tit. 1. def. 3.* His ego calculum meum adjicio, præsertim si bona relicta sunt iis, quibus jure meritoque debentur. Ratio est in simplici jure gent. quod præcipit, domini ultimum elogium de bonis suis cum judicio effatum, ratum habendum esse. Cur tamen hæc ratio non stringat in alienatione intervivos, dixi ad *tit. 23. Lib. 1.*

§. 3. Item surdus & mutus non semper testamentum facere possunt. Vtique autem de eo surdo loquimur, qui omnino non exaudit, non qui tarde exaudit: nam & mutus is intelligitur, qui eloqui nihil potest, non qui tarde loquitur. sæpe enim etiam literati & eruditi homines variis casibus & audiendi & loquendi facultatem amittunt. Vnde nostra constitutio etiam his subve-

nit, ut certis casibus & modis secundum normam
ejus possint testari, aliaque facere, quæ eis permisa
sunt. Sed si quis post testamentum factum, ad-
versa valetudine, aut quolibet alio casu mutus
aut surdus esse cæperit, ratum nihilominus manet
ejus testamentum.

S U M M A R I A.

Hunc §. ex jure novo esse, | ejusque usus.

Hic §. partim ex *l. qui in potest. 6. §. 1. D. qui te-
stam fac.* partim ex *l. discretis 10. C. eod.* collectus
est. Olim autem neque surdum neque mutum si-
ne venia Principis testari potuisse, indicat. *l. 7. D. eod.*
Rationem adscripsit *Ulpian. d. tit. de test. §. 12. mutus.*
Paul. 3. sent. tit. 3. Jure novo in *d. l. 10.* Imperat. cōces-
sit, ut ipso jure surdus vel Mutus vel surdus & Mutus
simul testamentum facere possit, modo vel scribere
vel loqui possit. Quod haud dubie usu tam in paga-
no, quam in milite receptum est.

§. 4. Cæcus autem non potest facere testamen-
tum, nisi per observationem, quam lex divi Iustini
patris nostri introduxit.

S U M M A R I U M.

1. Quomodo hodie cæcus | 2. An & quomodo inter
testari possit. | liberos?

Antiquitus quoque cæcum testamentum condere
potuisse, testis est *Paul. lib. sent. 3. t. 4.* sed hodie
non posse, nisi secundum constitutionem Justinii in
l. hac consulti §. 8. C. qui testam. fac. poss. constituit hic
Justinianus. Multi practici putant etiamnum hodie
dictam observationem à Justino præscriptam servan-
dam

dam esse. *arg. l. 27. C. de testam. & l. 32. §. ult. C. de appellat.* Alii vero judicant, Notario & duobus testibus quantum addendum esse. Sed falluntur, meo iudicio; quia Moribus in testando sequimur potius simplex jus gentium, quam exactum jus Romanum. Vide *Baron. ad h. t. part. alt.* Imo talem interpretationem, legem vel consuetudinem juri divino morali contrariam esse, probavi *ad §. 4. tit. 10. super.* Potest ergo Cæcus, ut quilibet alius, coram Notario & duobus testibus testamentum facere. An ei inter 2. liberos disponenti possit remitti præfata solennitas, disp. *DD.* sed affirmativa sententia communior est, juxta quam & judicatum est in Curia Frisiæ, teste *Joan. a Sande d. lib. 4. tit. 1. def. 8.* Licet itaque cæcus inter liberos testatus non adhibuerit Notarium, sed duos vel tres alios testes, tamen ejus testamentum valebit. *Deut. 19. v. 15.* Adde nostra *ad pr. tit. Inst. de testam. milit.*

§. 5. Ejus, qui apud hostes est, testamentum, quod ibi fecit, non valet, quamvis redierit. sed quod, dum in civitate fuerat, fecit, sive redierit, valet jure postliminii, sive illic decesserit, valet ex lege Cornelia.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------------------------------|------------------------------------|
| 1. Usus hujus §. & quid d. captis Christianis a Turcis? | libera utantur facultate testandi? |
| 2. Cur adscriptitii non | |

Hic §. colligi & confirmari potest ex *l. ejus qui 8. pr. l. lege Cornelia. 12. D. qui testam. fac. & l. 1. & l. capti. 9. C. de postl. revers. Ulpian. tit. 24. quemad. testam. ramp. §. si is 4.* Moribus servitute inter Christianos sublata, nullus hujus §. usus est, ut jam dixi

S 5

ad

- ad *Lib. 1.* Quinimo Christiani à Turcis vel Barbaris in servitutem redacti testamentum de bonis quæ in Imperio Christiano sita sunt, firmum ac validum esse, evincit superior regula, quæ voluntatem domini volentis rem suam in alium transferre, ratam haberi jubet, donec à fortiori ratione restringatur. Vide *Nov. Leon. 40.* Causa cur adscriptitii sive proprii homines non plena libertate testandi uti possint, hæc est, quia bona eorum à Dominis suis profecta intelliguntur. Vide *Myns. cent. 2. obs. 23. Schultz. ad h. t. lit. a. & c. Finn ad h. s. Baron. ad h. t. part. alt. Chassan. ad consuet. Burg. pag. 1459.* Quid dicendum sit de peregrinis, oblidibus & nothis, vide apud *Gudelin. de jure noviss. lib. 5. c. 10.*

DE EXHEREDATIONE LIBERORUM.

TITULUS XIII.

Non tamen ut omnino valeat testamentum, sufficit hæc observatio, quam supra exposuimus: sed qui filium in potestate habet, curare debet, ut eum heredem instituat, vel exheredem eum nominarium faciat, alioqui si eum silentio praterierit, inutiliter testabitur: adeo quidem, ut si vivo patre, filius mortuus sit, nemo heres ex eo testamento existere possit, quia scilicet ab initio non constiterit testamentum. Sed non ita de filiabus, & aliis per virilem sexum descendantibus liberis utriusque sexus antiquitati fuerat observatum: sed si non fuerant scripti heredes scriptæve, vel

ex-

exheredati exheredatave : testamentum quidem non infirmabatur, jus tamen ad crescendi eis ad certam portionem præstabatur. sed nec nominatim eas personas exheredare parentibus necesse erat, sed licebat inter ceteros facere. Nominatim autem quis exheredari videtur, siue ita exheredetur, Titius filius meus exheres esto: siue ita, filius meus exheres esto, non adjecto proprio nomine, scilicet si alius non exstet.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio ejus- | demque ratio.

Iure veteri quoque filium qui in potestate erat, aut heredem instituendum aut nominatim exheredandum fuisse, constat ex *l. inter cetera 30. D. de lib. & posth. & l. 1. 2. & 3. D. eod. Ulpian. tit. 23. qui hered. instit. §. 12. & §. 16.* atque adeo testamentum patris in quo filius erat præteritus, nullum fuisse. *d. l. 30. l. 1. & l. filio 17. De injust. rupt. nec convaluisset, licet filius vivo patre mortuus esset. l. si filius 7. D. de lib. & posth.* Ratio hic adjicitur, cui similis est. *l. 29. de R. J.* Ratio rationis est, quia pater contra rationem & officium pieratis fecit, quod filium, qui cum patre eadem caro & persona censetur, & vivo patre quodammodo dominus rerum paternarum est. *l. in suis 11. D. de liber. & posth. silentio præterierit.* Secus autem fuisse in filiabus & nepotibus ex filio, iisdemque tantum jus accrescendi ad certam portionem datum, testantur quoque *Ulpian. d. tit. §. ex suis 14. & §. 16. l. 4. C. de liber. præt. Gajus lib. 2. tit. 3. §. 1.* Præterea eosdem inter ceteros exheredari potuisse, prodidit idem *Ulpian. d. loc. & l. 4. C. de liber. præt.* Rationem differentiae vide apud *Paul. lib. 3. t. 4. Theoph. & Giph.*

Giphan. hic. jus novum & usum vide in §. 5. h. t.

§. 1. Posthumi quoque liberi, vel heredes institui debent, vel exheredari. Et in eo par omnium conditio est, quod & filio posthumus, & quolibet ex ceteris liberis, siue feminini sexus, siue masculini, praterito, valet quidem testamentum, sed postea agnatione posthumi siue posthumæ rumpitur, & ea ratione totum infirmatur. Ideoque si mulier, ex qua posthumus aut posthumæ sperabatur, abortum fecerit: nihil impedimento est scriptis heredibus ad hereditatem adeundum. Sed feminini quidem sexus personæ vel nominatim, vel inter cæteros exheredari solebant: dum tamen, si inter cæteros exheredareretur, aliquid eis legaretur, ne viderentur praterita esse per oblivionem. Masculos vero postumos, id est, Filios, & deinceps, placuit non aliter recte exheredari, nisi nominatim exheredarentur: hoc scilicet modo, quicumque mihi filius genitus fuerit, exheres esto.

Hic §. descriptus est, aut saltem manifeste confirmatur & illustratur ex Ulpiano d. t. §. 13. 15. 17. & 18. Gajo d. lib. 2. t. 3. §. 3. l. quod dicitur 12. D. de liber. & post. l. 1. §. 3. C. eod. l. 3. §. 8. D. de injust. rupto irrit. Jus novum & usum hujus §. excussi ad §. 5. h. t.

§. 2. Posthumorum autem loco sunt & hi, qui in sui heredis locum succedendo, quasi agnascendo fiunt parentibus sui heredes: ut ecce, si quis filium, & ex eo nepotem neptēve in potestate habeat

beat : quia filius gradu præcedit, is solus jura sui heredis habet, quamvis nepos quoque & neptis ex eo in eadem potestate sint. Sed si filius ejus vivo eo moriatur aut qualibet alia ratione exeat de potestate ejus: incipit nepos neptisve in ejus locum succedere, & eo modo jura suorum heredum quasi adgnatione nanciscuntur. Ne ergo eo modo rumpatur ejus testamentum: sicut ipsum filium vel heredem instituere, vel nominatim exheredare debet testator, ne non jure faciat testamentum: ita & nepotem neptemve ex filio necesse est ei vel heredem instituere, vel exheredare: ne forte eo vivo filio mortuo succedendo in locum ejus nepos neptisve, quasi adgnatione rumpat testamentum. Idque lege Julia Vellea provisum est, in qua similis exheredationis modus ad similitudinem posthumorum demonstratur.

Hic §. ad verbum descriptus est ex *l. posth. 13. D. de injust. rupt. irrif. test.* De lege Vell. deque Galli Aquilii formula in veteribus posthumis recepta, vide *l. Gallus 29. pr. & § nunc de lege Vellea & seqq. D. de liber. & posthum.* Vide & *Cic. 1. de orat. Gell. lib. 10. c. 16.* Moribus nec emancipatio proprie in usu est, nec nepos patre mortuo agnascitur avo suus heres, sed tamen præteritus rumpit testamentum, aut saltem avo succedit ab intestato. Vide quæ diximus ad *tit. 17. & 19. h. Lib. 2.*

§. 3. Emancipatos liberos jure civile neque heredes instituere, neque exheredare necesse est, quia non sunt sui heredes. Sed prætor omnes,

tam

tam fœminini sexus, quam masculini, si heredes non instituuntur, exheredari jubet: virilis sexus nominatim, fœminini vero inter ceteros: quia si neque heredes instituti fuerint, neque ita (ut diximus) exheredati, permittit eis prætor contra tabulas testamenti bonorum possessionem.

EAdem fere habet *Ulpian. in d. t. qui hered. instit. poss. 23. §. mancipatos 19. & cōfirmantur l. 6. §. 1. D. de bonor. poss. l. 1. §. tot. tit. de bonor. poss. cont. tab. Æquitas autem quæ prætor motus est, perspicua est ex l. cum ratio 7. pr. de bon. damnat. & l. jura 8. de R. J.* An jure prætorio testamentum in qua filius emancipatus præteritus est, ipso jure nullum sit, ut jure civili præteritione filiisfam. hic non disputo, quia jure novo certum videtur, de quo in §. 5. h. t.

§. 4. *Adoptivi liberi, quamdiu sunt in potestate patris adoptivi, ejusdem juris habentur, cujus sunt justis nuptiis quæsi. itaque heredes instituendi, vel exheredandi sunt secundum ea, quæ de naturalibus exposuimus. Emancipati vero à patre adoptivo, neque jure civili, neque (eo jure,) quod ad ad edictum prætoris attinet, inter liberos connumerantur. Quæ ratione accidit, ut ex diverso (quod ad naturalem parentem attinet) quamdiu quidem sunt in adoptiva familia, extraneorum numero habeantur, ut eos neque heredes instituere, neque exheredare necesse sit: cum vero emancipati fuerint ab adoptivo patre, tunc incipiant in ea causa esse, in qua futuri essent, si à naturali patre emancipati fuissent.*

Hic

Hic §. confirmatur ex l. 1. & tot. tit. de adopt. l. 5. C. de suis & legit. l. 1. pr. & §. 6. l. 3. §. 2. de bon. poss. cont. tabl. 4. nude liberi. Ulpian d. tit. §. 12. Limitatur & corrigitur hic §. per §. seq. ex l. pen. C. de adopt. Moribus adoptio in usu non est ut dixi Lib. 1. tit. 11. de adopt.

§. 5. Sed hac quidem vetustas introducebat, nostra vero constitutio inter masculos & feminas in hoc jure nihil interesse existimans, quia utraque persona in hominum procreatione simili naturæ officio fungitur, & lege antiqua (duodecim tabularum) omnes similiter ad successionem ab intestato vocabantur, quod & prætore postea secuti esse videntur: ideo simplex, ac simile jus, & in filiis, & filiabus, & in cæteris descendantibus per virilem sexum personis, non solum jam natis, sed etiam posthumis, introduxit, ut omnes sive jui, sive emancipati sint, vel heredes instituantur, vel nominatim exheredentur, & eundem habeant effectum circa testamenti parentum suorum infirmandam & hereditatem auferendam, quem filii sui vel emancipati habent, sive jam nati sint, sive adhuc in utero constituti, postea nati sunt. Circa adoptivos autem (filios) certam induximus divisionem, quæ in nostra constitutione, quam super adoptivis culimus, continetur.

S u m-

SUMMARI A.

1. Cur Auctor quasdam quæ / quos usus sed contra rati-
ones hic tractare negligat. / onem.
2. Contrarius apud Ali-

Hic textus probatur & explicatur ex *l. maxi-
mum 4. C. de liber. præ. § l. lege 12. tab. 14. C. de
legit. hered.* Disputant quidam hic, an non ob-
stante d. Constitutione *l. 4. fœminæ* inter cæteros
exheredari possint? Item an emancipati filii testa-
menta infirmant per bonorum possessionem; sed
frustra, & sine utilitate, quia jure Novellarum hæc
certis certiora videntur. *Nov. 115. c. 3. pr. § Nov. 118
c. 1.* ex quibus locis evidentissime apparet, Justin-
jus sanguinis spectasse, ideoque recte constituisse, u-
ones liberi sive masculini sive fœminini generis sint
sive nati sive posthumi, sive filiisfam. sive emancipati
instituantur, vel nominatim exheredentur. *d. Nov
115. c. 3. pr.* Si itaq; præteriti sunt, testamentum ipso
jure nullum est, quia est contra *d. Nov. junct. l. 5
C. de legib.* Quod quanquam tantam rationem ha-
beat, ut si constitutum non esset, statui deberet, ta-
men haud ubique in foro receptum est. Ratio vero
assertionis nostræ hæc est, quod id, quod contra ju-
divinum est. *Luc. 15. v. 12. § 2. Corinth. c. 12. v. 14
Rom. 8. v. 17.* contra jus naturæ & officium pietati
*l. 7. §. 1. unde lib. § l. 7. pr. de bon. damn. § d. Nov. 115
c. 5. pr.* ne momento quidem subsistere debeat, sed
ipso jure nullum sit, præsertim testamentum matris
Quid? matris liberorū suorum oblivisci potest? *Je-
49. v. 15.* Magnopere autem interessè sæpe numero
utrum dicamus testamentum ipso jure nullum, an
ipso jure subsistere, sed debere rescindi, apparet ex
Neostad. decis. 100. Christin. vol. 4. decis. 20. Quænan-
sit nova illa divisio circa adoptionem introducta, videt
in *l. pen. C. de adopt.*

§. c.

§. 6. Sed si in expeditione occupatus miles testamentum faciat, & liberos suos jam natos, vel posthumos nominatim non exheredaverit, sed (silentio) praterierit, non ignorans, an habeat liberos: silentium ejus pro exheredatione nominatim facta valere, constitutionibus principum cautum est.

Hic §. confirmatur ex *l. qui jure 7. D. de testam. milit. & l. sicut 9. & seq. C. eod.* Sed non dubito, quin & hoc jus vetus correctum sit per *d. Nov. 115. cap. 3. in pr.* aut saltem corrigi debeat, propter rationes in §. *præced.* allegatas. Imo contra privilegia militum dicimus, si statuamus voluntatem eorum valere contra jus divinum & contra jus naturæ.

§. 7: Mater, vel avus maternus, necesse non habent liberos suos, aut heredes instituere, aut exheredare, sed possunt eos silentio omittere, nam silentium matris, aut avi materni, & cæterorum per matrem ascendentium tantum facit, quantum exheredatio patris. Neq; enim matri filius filiamve, neque avo materno nepotem neptemve ex filia, si eum eamve heredem non instituat, exheredare necesse est: sive de jure civili quæramus, sive de edicto prætoris quo (prætor) præteritis liberis contra tabulas bonorum possessionem permittit: sed aliis eis adminiculum servatur, quod paulo post vobis manifestum fiet.

T

Hic

Hic §. corroboratur ex l. 4. §. 2. de bon. poss. cont
tab l. 27. §. ult. de inoff. testam. l. 3. & l. 15. C. eoa
 Sed & hunc §. sine ulla distinctione correctum esse
 per d. Nov. 115. c. 3. pr. dixi in *disp. ad h. t.* Non mi
 latet contrariam sententiam frequentius obtinuisse in
 foro, sed male, propter rationes supra allegatas in
 §. 5. h. t.

DE HEREDIBVS INSTI
 TVENDIS.

TITULUS XIV.

*Heredes instituere permissum est tam libero
 homines, quam servos, & tam proprios quam a
 lienos. Proprios autem olim quidem secundum plu
 rum sententias non aliter, quam cum libertate
 recte instituere licebat: hodie vero etiam sine li
 bertate, ex nostra constitutione heredes eos insti
 tuere permissum est. Quod non per innovationem
 induximus, sed quoniam æquius erat, & Atilici
 no placuisse Paulus suis liberis, quos tam ad Ma
 surium Sabinum, quam ad Plautium scripsit, re
 fert. Proprius autem servus etiam is intelligitur
 in quo nudam proprietatem testator habet alio u
 sumfructum habente. Est tamen casus, in qu
 nec cum libertate utiliter servus à domin
 heres instituitur, ut constitutione divorum
 Severi & Antonini cavetur, cujus verba hæ
 sunt: Servum adulterio maculatum, non juri
 testamento manumissum ante sententiam ab e*

mu

muliere videri, quæ rea fuerat ejusdem criminis postulata, rationis est. Quare sequitur, ut in eundem à domina collata heredis institutio, nullius momenti habeatur. Alienus servus etiam is intelligitur, in quo usumfructum testator habet.

S U M M A R I U M.

Ratio cur hic servus non probatio.
possit manumitti, textusque

PRima pars hujus §. comprobatur & illustratur ex l. non minus 31. pr. D. h. t. l. quidam 5. C. de necessar. serv. hered. inst. Ulpian. d. t. 23. qui hered. §. servos 6. & seqq. & l. recte 25. de V. S. Adde ea quæ diximus ad l. 1. §. 2. Inst. quib. ex caus. man. Altera pars quæ cum his verbis incipit. Est tamen &c. descripta est ex l. 48. his verb. §. 2. D. h. t. Ratio vero, cujus hic fit mentio, probatur ex Cic. pro Milone, ubi testatur, servum manumissum non posse torqueri. Ne ergo fraus fieret judicio de adulterio, recte hic placuit, servum qui adulterii accusatus est, inutiliter heredem institui. Servum tamen alienum esse, licet testator in eo usumfructum habeat, ut proprium esse, licet alius usumfructum habeat, dixi per d. l. 25. de V. S. De personis quæ heredes institui possint, plura vide apud Christin. decis. 111. & 12. vol. 3. & Imbert. in Enchirid. jur. Gall. lit. 1.

§. I. Servus autem à domino suo heres institutus, siquidem in eadem causa manserit, fit ex testamento liber, heresque ei necessarius, si vero à vivo testatore manumissus fuerit, suo arbitrio adire hereditatem potest, quia non fit heres necessarius, cum utrumque ex domini testamento non

consequatur. Quod si alienatus fuerit, iussu novi domini adire hereditatem debet, & ratio ne per eum dominus sit heres, nam ipse alienatus neque liber neque heres esse potest, etiamsi cum libertate heres institutus fuerit, destitisse enim à libertatis datione videtur dominus, qui eum alienavit. Alienus quoque servus heres institutus si in eadem causa duraverit, iussu ejus domini adire hereditatem debet. Si vero alienatus fuerit ab eo, aut vivo testatore, aut post mortem ejus antequam adeat debet iussu domini adire. At si manumissus est vivo testatore, vel mortuo, antequam adeat, suo arbitrio adire potest hereditatem.

Hic §. desumptus videtur ex Ulpiano d. t. qui hered. 23. §. proprius 10. §. 11. & confirmatur primo de servo proprio. l. 6. §. 3. l. quoties 9. §. servus 16. §. l. servum 50. D. h. t. l. Antist. 62. §. 1. d. hered. adq. Adde & nostra ad tit. 6. Lib. 1. §. tit. 19. Lib. 2. De servo alieno vide l. 7. l. si servo 84. h. t. l. 2. §. ult. de bonor. poss. sec. tab. §. l. 62. §. 1. de adq. hered.

§. 2. Servus etiam alienus post domini mortem recte heres instituitur, quia & cum hereditariis servis est testamenti factio. Nondum enim adit hereditas, persona vicem sustinet, non heredis futuri, sed defuncti: cum etiam ejus, qui in utero est servus recte heres instituat.

Huc

Hunc §. Compositotes Instit. mutuati sunt ex *d.l. non minus. 31. §. 1. l. servus hered. § 2. § l. ejus 64. D. h. t.*

§. 3. Servus (autem) plurium, cum quibus testamenti factio est, ab extraneo institutus heres, unicuique dominorum, cujus jussu adierit, pro portione domini acquirit hereditatem.

Hic §. desumptus viderur ex *l. servus commun. 67. de adq. hered.* Plura non addo, quia de servis loquimur, quorum apud Nos nullus usus est. Sed quid de adscriptitiis? Vide *Baron. ad h. t. partic. alt. in fin. Nicola. Burgund. tract. 15. Chassar. tit. de manu mort. Zyp. tit. de serv. Gudelin. lib. 1. c. 4. § 5.* Quinam ex personis liberis & jure veteri & novo vetentur heredes institui, vide apud *Balduin. § Vinn. ad pr. h. t.*

§. 4. Et unum hominem & plures usque in infinitum, quot quis heredes velit facere, licet.

Testatoribus nullum certum numerum heredum præscriptum esse, sed licere ipsis tot heredes instituere, quot lubet (modo non ridiculè testentur) liquidissimi juris est. *l. interd. 13. § 1. § tot. tit. de hered. instit.* Imo universos cives vel Civitatem instituere licet. *l. 2. § 20. D. reb. dub. l. 12. C. h. t.* Atque ita Moribus obtinere, dubio caret.

§. 5. Hereditas plerumque dividitur in duodecim uncias, quæ assis appellatione continetur. Habent autem & hæ partes propria nomina ab uncia usque ad assem hæc: sextans, quadrans triens, T 3 qui-

quincunx, semis, septunx, bes, dodrans, dextan-
deunx. Non autem utiq; (semper) duodecim uncia
esse oportet, nam tot uncia assem efficiunt, quo
testator voluerit, & si unum tantum quis ex se-
mis (verbi gratia) heredem scripserit, totus as i-
semisse erit: Neque enim idem ex parte testatus
& ex parte intestatus decedere potest, nisi si-
miles, cuius sola voluntas in testando spectatur.
Et e contrario potest quis in quocunque voluerit
plurimas uncias suam hereditatem dividere.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------|----------------------------------------------------|
| 1. Textus confirmatio. | ribus & pregnantioribus ar-
gumentis improbata. |
| 2. Ratio hujus §. sed Mo- | |

1. **P** Rincipium hujus §. descriptum est ex *l. servun-*
50. §. ult. h. t. & confirmatur, *l. interd.* 13. §. 1. *D.*
eod. Quod institutus in semisse, intelligatur here-
ex asse, aperte responsum est in *l. si quis* 33. *D. ibid.* cu-
similis est. *l. 1. §. 4. l. 9. §. 13. D. h. t.* & *l. coheredi* 41. in
fin. de vulg. & pup. subst. Ratio hic subjicitur, qua
extat quoque in *l. jus nostr.* 7. *de R. J.* Ratio rationis
est, quia contra rei naturam est, & absurditatem in-
se continere videtur, ut unus idemque testator paga-
nus pro parte testatus, pro parte intestatus decedat
ideoque in hoc casu tanquam in casu dubio heres in-
stitutus in re certa, nullo dato coherede, præsumi-
tur potius institutus in omnibus bonis. Cæterum
2. generali Consuetudine Belgii receptum est, ut cu-
juslibet pagani simplex & sola voluntas spectetur, sic
uti in testamento militis. Itaque heres illa parte in
qua institutes est, contentus esse debet, & reliqua
bnoa

bona de quibus testator nihil disposuit, ad heredes ab intestato pertinent. *Gudelin. de jure noviss. lib. 2. c. 5. Grot. 2. Introd. c. 18. Christin. vol. 1. decis. 51. & decis. 312 Finn. ad h. §. Tulden. ad h. t. c. 3. in fin. Lamd. Gor. advers. tract. 4. §. 12. N. Burgund. ad consuetud. Fland. tract. 13. n. 32.* Quæ consuetudo mirum in modum nobis arridet, quia fundata est in simplici jure gentium, quod ideo Deus in nobis reliquit saluum, ut sequeremur. Cur non potius præsumimus pro heredibus ab intestato, quam pro institutis sæpe extraneis? Utique si testator in testatus decessisset, bona ejus delata fuissent ad heredes ab intest. Ergo quod illis non est ademptum, intelligitur relictum, & tantum pro illa parte testator à jure sanguinis discessisse censetur, quam in testamento expressit. Sane si esset contra simplicem vel urgentem rationem, ut quis testato & intestato simul decederet, ne quidem miles posset. Subtilitas ergo quædam potius est, quam ingenua ratio. quæ pro hoc jure civili militat. Præterea Moribus vix institutio per partes & uncias in hoc §. expressas usurpari solet. *Schultz. hic. lit. a.*

§. 6. Si plures instituantur heredes, iia demum in hoc casu partium distributio necessaria est, si nolit testator eos ex æquis partibus heredes esse, satis enim constat, nullis partibus nominatis ex æquis partibus eos heredes esse. Partibus autem in quorundam personis expressis, si quis alius sine parte nominatus erit: si quidem aliqua pars assignaverit, ex ea parte heres fit. Et si plures sine parte scripti sunt, omnes in eandem partem concurrunt. Si vero totus as completus sit: ii, qui

nominatim expressas partes habent, in dimidiam partem vocantur, & ille vel illi omnes in alteram dimidiam. Nec interest, primus, an medius, an novissimus, sine parte heres scriptus sit, ea enim pars data intelligitur, quæ vacat.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejus: & que usus.

Plures heredes sine partium nominatione instituti ex æquis portionibus institutos videri, respondit breviter *Ulpianus in d.l.quoties 9. §. heredes 12. D. h. t. & l. legata inutil. 19. §. ult. de leg. 1.* Ratio manifesta est ex probabili voluntate testatoris, qui cum nullas partes expressit, haud dubie præsumitur, æquales servari voluisse. Par ratio facit pro altero casu quando in quibusdam heredibus partes expressæ sunt, in quibusdam non sunt expressæ, & aliquid deest. *Item quod Sabin. 17. pr. & §. 1. D. h. t.* De casu quando as completus est, loquitur itidem *d.l. 17. §. sed si asse 3. D. h. t. & l. 20. §. 1. eod.* Postrema verba hujus §. descripta videntur ex *d.l. 20. quo loco pr. D. h. t.* Hæc autem cum probabili conjectura nitantur, digna videntur, quæ similiter in foro recipiantur.

§. 7. Videamus, si pars aliqua vacet, nec tamen quisquam sine parte sit heres institutus, quia juris sit, veluti si tres ex quartis patribus heredes scripti sunt. Et constat vacantem partem singulis tacite pro hereditaria parte accedere, & perinde haberi, ac si ex tertiis partibus heredes scripti essent. & ex diverso si plures heredes scripti in portionibus sunt, tacite singulis decrescere, (verbi gratia) quatuor ex tertiis partibus heredes scripti sint.

sint, perinde habeantur, ac si unusquisque ex quarta parte heres scriptus fuisset.

S U M M A R I U M.

Jus decrescendi hic cor- | rectum esse, & recte.

Hic §. depromptus est ex *d.l. interdum* 13. §. 2. & *seqq. D. h. t.* Sed Imperator Justinianus in *l. cum quaestio* 23. *C. de legat.* videtur hoc jus decrescendi abrogasse, saltem eo casu quo heredes instituti sunt ex partibus inæqualibus: ex. grat. Titius institutus est ex asse, Sejus ex semisse: Hoc casu, inquam, non decrescet singulis pro sua portione, sed Sejus retinebit suum Semissem, quia posterior voluntas derogat priori. Quæ ratio tanti ponderis est, ut, si Justinianus (quod quidam volunt) jus vetus non mutavit, mutare debuerit. Jus accrescendi, quod atinet, quod est ex dispositione *d. leg. 7. de R. J.* apud Nos non servatur, ut dixi ad §. 5. *h. t.* ideoque pars vacans heredibus ab intest. adjudicanda foret.

§. 8. *Et si plures uncia, quam duodecim distributæ sint, is qui sine parte institutus est, quod dupondio deest, habebit. Idemque erit, si dupondius expletus sit, quæ omnes partes ad assem postea revocantur, quamvis sint plurium unciarum.*

Hic §. collectus est ex *d.l. 17. item quod §. ult. & l. seqq. D. h. t.* Ratio hujus §. dicta est in §. 6. *h. t.* Plura de asse & dupondio videre licet apud Varron. *lib. 4. de ling. lat.* & Mætian. *de asse.*

§. 9. *Heres & pure & sub conditione institui potest: ex certo tempore, aut ad certum*

T 5

tem

tempus non potest: veluti, post quinquennium quam moriar, vel ex calendis, vel usque ad Calendas illas heres esto. Denique diem adjectum haberi pro supervacuo placet, & perinde esse, ac si pure heres institutus esset.

S U M M A R I U M.

Utriusque partis §. ratio. | tioribus rationibus rejecta.
sed posterior Moribus & for-

Ratio cur quis paganus heres institui possit sub conditione, hæc est, quia conditio existens retrahitur ad initium mortis testatoris, ac si testator pure testatus esset. *l. potior 11. §. 1. in fin. D. qui pot. in pign. & l. 26. de condit. inst.* ideoque cessat ratio dubitandi, ne testator ex parte testatus & ex parte intestatus decessisse videatur. Ratio vero cur non possit institui heres ex die vel ad diem, sed vitio temporis sublato, statim intelligatur heres. *d. §. 9. & l. 34. D. h. t.* illa est, quam modo allegavi ex *l. 7. de R. J. junct. l. ci qui 88. in fin. D. h. t.* Nostri inquit *Vinn. ad h. §. n. 5.* & Gallorum Mores hujusmodi subtilitates aversantur &c. Nos rationes allegavimus ad *§. 5. h. t.* Itaque heres ex certo die, illo die existente, accipiet hereditatem ab heredibus testatoris ab intest. & heres ad certum tempus, illo tempore existente, hereditatem restituet heredibus ab intestato.

§. 10. *Impossibilis conditio in institutionibus & legatis, necnon in fidei commissis & libertatibus. pro non scripta habetur.*

S u m-

SUMMARIUM.

Ratio §. sed Moribus Hol- | land. improbata.

Hic §. confirmatur ex *l. 1. §. 20. mulier. in fin. pr. D. de condit. instit. l. ab omnib. 104. §. 1. de leg. 1. l. 5. §. 4. D. quando dies legat. l. 16. in fin. D. de injust. rupt. irrit. l. servo 58. de condit. indeb.* Ratio generalis redditur in *l. si mævia. 45. D. h. t.* Ratio rationis, cur talis impossibilis conditio nullam vim habeat, & pro non scripta censeatur, est favor ultimarum voluntatum, quæ benignius interpretandæ sunt. *l. 12. de R. J.* Sed *Grot. d. c. 18. lib. 2. introd.* existimat, Moribus Hollandiæ talem institutionem non subsistere, quia talis voluntas testatoris non videtur seria, sed potius ridicula & ne quidem voluntas dicenda. Deinde nec heres habet, quod conqueratur, quia conditionem non implevit.

§. 11. Si plures conditiones in institutionibus adscriptæ sunt, si quidem conjunctim, ut puta si illud & illud factum fuerit, omnibus parendum est. si separatim, veluti si illud aut illud factum erit, cuilibet (conditioni) obtemperare satis est.

Hic §. desumptus videtur ex *l. si heredi 5. D. de condit. instit.* ubi & ratio additur. Confirmatur autem *l. si is 13. §. 3. utrum ita. D. de reb. dub. §. l. si quis 129. de V. O.* Altiori probatione aut indagine hic §. non eget, quia ratio ejus cuiq; obvia & perspicua est.

§. 12. *II, quos nunquam testator vidit, heredes institui possunt. veluti si fratris filios peregrinantes, ignoras qui essent, heredes instituerit. ignorantia*

tia enim testantis inutilem institutionem non facit.

Hic §. confirmatur ex *l. extran. 11. C. h. t. & l. quidam 46. D. eod.* An vero hic legendum sit, peregrini vel peregrinatos vel peregrinantes, vel peregrinantis, parum aut nihil curo. Moribus enim constat, ignotum heredem institui posse, modo constet de persona, & voluntas testatoris non sit contraria iuramentum, id est iuri divino, quod sequimur.

DE VVLGARI SVBSTITVTIONE.

TITVLVS XV.

Potest autem quis in testamento suo plures gradus heredum facere: ut puta, Si ille heres non erit, heres ille esto: & deinceps, in quantum velit testator: ut novissimo loco in subsidium vel servum necessarium heredem instituere (possit.)

Hic locus descriptus est ex *l. potest 36. pr. D. h. t.* Ratio ejus consistit in libertate disponendi, quæ cuilibet concedenda est super bonis suis. *l. verbis leg. 120. de V. S.* Quæ ratio cum naturalis & æterni juris sit, recte etiam hic juris articulus in foro nostro receptus est. In Gallia tamen substitutiones ultra quartum gradum fieri nequeunt, teste *Tholosan. Syntagm. lib. 42. c. 10.* Quare servus heres necessarius institui possit, diximus ad §. 1. tit. 6. Lib. 1. *Inst.*

§. 1. *Et plures in unius locum possunt substitui, vel unus in plurium, vel singuli in singulorum, vel*

vel invicem ipsi, qui heredes instituti sunt.

Etiam hic §. descriptus est ex *d.l. potest. 36. §. 1. D. h. t. cui lucem & veritatem adferunt. l. qui plures 23. & l. si pater 25. D. eod. ubi & hoc DD. notant, quod, quando testator heredes sibi invicem substituit, facta sit substitutio reciproca, sive (ut barbare loquuntur) brevi loqua, quæ distincta est à vulgari substitutione; sed male, ut disputavi *ad h. §.* Ratio vero hujus §. eadem est cum superiori in *pr. h. t.* allegata, atque adeo idem usus.*

§. 2. Et si ex disparibus partibus heredes scriptos invicem substituerit, & nullam mentionem in substitutione partium habuerit: eas videtur in substitutione partes dedisse, quas in institutione expressit: & ita divus Pius rescripsit.

S U M M A R I U M.

Texrus probatio ac li- | mitatio.

Hic §. excerptus est ex *l. si plures 24. D. h. t. ubi* Iustus Ulpianus appositum subjunxit exemplum cum exceptione, nisi alia forte mens fuerit testatoris, quod vix credendum, nisi evidenter fuerit expressum. Putant autem *DD.* hoc satis expressum, quando in substitutione testator usus est propriis nominibus heredum. Quo casu statuunt ex verisimili voluntate testatoris, novam factam heredum institutionem sine nominatione partium, atq; adeo heredes ex æquis partibus substitutos esse, licet in institutione partes datæ sint inæquales. *arg. l. quotiens 23. & seq. D. ad Sc. Trebell. & l. si heredes 124. de leg. 1.* De rescripto Divi Pii, vide *l. 1. C. de impub. & al. substit.* ex qua etiam hic §. noster desumptus videri potest.

§. 3.

§. 3. Sed si instituto heredi, coherede substituto dato, alius ei substitutus fuerit, divi Severus & Antoninus sine distinctione rescripserunt, ad utramque partem substitutum admitti.

S U M M A R I U M.

Ratio §. cum remotione | objectionis.

Hic §. descriptus ex *l. si Tit. 27. §. l. coheredi 41. pr. D. h. t.* explicandus est ex iisdem. II. Ratio decisionis rursus sumitur ex vero simili conjectura. Quoniam enim coheres substitutus est heredi sive coheredi suo, sequitur quod ille, qui coheredi substitutus est, etiam heredi substitutus intelligatur, sine ulla distinctione mortis aut scripturæ. *d. l. 41. pr.* quam omnino vide. Verum graviter his adversari videtur responsum Scævola in *l. qui habebat. 47. D. h. t.* sed respondendum, quod ibi vel particula negativa non in fine *leg.* expungenda sit; vel quod secus sit in pupillari substitutione; de qua in *d. l. 47. agi* videtur. Rationem differentiae Alii negant dari posse, Alii aliam invenerunt. Vide *Baldum. Bacchov. & Vinn. ad h. §.* Nobis nostram rationem adjicere non vacat, quia substitutio pupillaris nullum usum habet, ut infra docebimus.

§. 4. Si servum alienum quis patrem familias arbitratus, heredem scripserit, & si heres non esset Mævium ei substituerit, isque servus jussu domini adierit hereditatem: (Mævius) substitutus in partem admittitur. Illa enim verba, si heres non eris, in eo quidem, quem alieno juri subjectum esse testator scit, sic accipiuntur: si neque ipse heres erit neque alium heredem effecerit, in eo vero quem

pa-

patremfamilias esse arbitratur, illud significant: si hereditatem sibi, vel ei, cuius juri potestea subiectus esse cœperit, non adquisierit. Idque Tiberius Cæsar in persona Parthenii servi sui constituit.

S U M M A R I U M.

Tuxtus confirmatio & illustratio cum nota Triboniani.

Hic §. desumptus videtur ex *l. si paterfam. 40. & l. seq. D. de hered. instit.* ideoque ex illis confirmandus & explicandus. Videtur autem *d. l. 40.* loqui de sempronio qui coheres Titii fuit, ut apparet ex verbis final. Imo testatur Alciatus *1. disp. 2.* se in libris manu scriptis post verbum Sempronium vocabulum *coheredem* vidisse, & ipse non video, quomodo aliter Sempronius ad dimidiam partem pervenire possit, nisi ut conheres. Vel dicendum cum Cujacio *ad d. l. pro alter semis*, legendum esse *as*, quasi scriptum esset *a. s.* quod Alii interpretati sunt, alter semis. Quo casu ratio decidendi sumpta videtur ex regula, quod in casu dubio media via eligenda sit. Sed illa explicatio verborum *si heres non erit* (quibus in eo quem testator ingenuum vel patremfam. credit, nihil aliud significari dicitur in *d. l. 40.* quàm si hereditatem vel sibi adquisierit, vel mutata conditione alterius potestati postea subiectus esse cœperit) nec præsentī casui conveniens, nec propria aut vera videtur. Cur vero non conveniat præsentī casui, ratio hæc est, quia hic agitur deo qui jam tempore substitutionis servus erat, nisi dicamus dictam interpretationem hic & in *d. l. 40.* duntaxat adhiberi tanquam argumentum ad præsentem casum à simili decidendum. Ratio autem cur dicta interpretatio etiam à simili accepta non valeat, hæc est, quia est contrā simplicem intellectum verborum. *arg. l. 3. & 4. C.*

4. C. de hered. instit. Balduin. hic. Sed hæc de servis, quorum apud Nos nullus usus est. Quid dicendum sit de adscriptitiis, collige ex antecedentibus. Vulgares tamen substitutiones etiam apud Belgas suum habere usum, nemo dubitet. Vide etiam *Schultz. ad h. t.*

DE PVPLILARI SVBSTITV- TIONE.

TITULUS XVI.

Liberis suis impuberibus, quos in potestate quis habet, non solum ita ut supra diximus, substituere potest, id est, ut si heredes ei non exstiterint, alius sit ei heres: sed eo amplius, ut si heredes ei exstiterint, & adhuc impuberes mortui fuerint, sit eis aliquis heres, veluti si quis dicat hoc modo, Titius filius meus heres mihi esto. Et si filius meus heres mihi non erit sive heres erit, & prius mariatur, quam in suam tutelam venerit: tunc Sejus heres esto. quo casu, siquidem non extiterit heres filius: tunc substitutus patri fit heres, si vero exstiterit heres filius, & ante pubertatem decesserit, ipsi filio fit heres substitutus. nam moribus institutum est, ut quum ejus ætatis filii sint, in qua ipsi sibi testamentum facere non possunt, parentes eis faciant.

SUM-

S U M M A R I A

1. Ratio pupillaris substitu-
tionis, sed rejecta.

2. Quid hic cautum Mori-
bus?

Hic locus confirmatur & illustratur ex *l. 2. Moribus*
pr. § l. sed si 10. §. 2. § 5. D. h. t. Ratio hujus ju-
is, quæ etiam in calce hujus §. indicatur, hæc est; 1.
quia æquum & utile videtur, ut pater filio, qui pro-
pter ætatem de rebus suis disponere nequit, te-
stamentum facere possit. *arg. l. 42. pr. de adj. hered.*
§ §. 3. h. t. Hinc Plato *lib. 11. de legib.* *Εάν δε υἱὸς*
πατρὸς ᾖ &c. quod si quis cujus filius, inquit, vel na-
turalis vel adoptivus antequam ex ephebis exceßerit,
noriatur, is qui testamentum scribit, caveat etiam
de hac fortuna, & quem sibi meliore fortuna filium
esse velit, adscribito. Verum hæc ratio nullius va-
oris est; quoniam jus naturale, id est, divinum inna-
tum & quod nonnisi fortiori innato mutari potest,
prohibet, ne quis disponat de bonis alterius. *l. 120. de*
S. § l. 21. C. mand. Hæc, inquam, patria po-
estas contra sanam rationem est, quæ sæpe proxi-
nis consanguineis præteritis, imo ipsa etiam matre
pupilli præterita, poterat extraneis bona filii impu-
beris relinquere. *l. 8. §. sed nec impub. §. D. de inoff. test.*
quem §. d. l. 8. etiam accusavit impietatis Autumn. in
ens. Gall. ad d. l. 8. Rectius ergo Moribus Belgii bona 2.
eius devolvunt ad heredes ab intestato, quibus jure
sanguinis debentur. *Gud. de jure noviss. lib. 2. c. 5. Grot.*
Introd. 1. c. 6. lib. 2. c. 19. Vinn. ad §. ult. h. t. Jure Sax.
aliter. Vide *Schultz. notas ad h. t. Christin vol. 4. decis.*
15. Mores Gallicæ vide apud Tholosan. syntagm. lib.
42. c. 22. n. 23.

§. 1. Qua ratione excitati, etiam constitu-
tionem posuimus in nostro Codice, qua prospectum
V est

est, ut si qui mente captos habeant filios, vel nepotes, vel pronepotes, cujuscunque sexus vel gradus liceat eis, & si puberes sint ad exemplum pupillaris substitutionis certas personas substituere. J. autem respuerint, eandem substitutionem infirmari. & hoc ad exemplum pupillaris substitutionis, quæ postquam pupillus adoleverit, infirmatur.

S U M M A R I U M.

Probatio & ratio textus, § tionibus.
sed reprobata Moribus & ra-

OLim mente captis substitui non posse, nisi vnia impetrata à Principe, arguere videtur. *l. de facto 43. D. h. t.* sed jure novo etiam sine permisso patre vel matre substitui posse, docet hic §. qui confirmatur & explicatur ex *l. humanitatis 9. C. de in pub. & al. substit.* Ratio vero cur pupillaris substitutio pubertate, & quasi pupillaris vel exemplaris restitutione mentis evanescat, traditur in *d. l. 43. pr. veni auferret enim. D. h. t.* Quæ ratio quoque absque dubio apud eos valet, apud quos hoc jus civile receptum est. Sed Moribus Belgii hæc quasi pupillaris substitutio, ut & pupillaris abolita est. *Grot. lib. 2. part. 19. Gudelm. d. lib. 2. c. 5.* aut saltem aboleri debet. Quanquam enim hæc substitutio non proveniat ex vi patriæ potestatis (præsertim in matrem quæ liberos non habet in potestate) sed potius ex eo capite, quia furiosi vel mente capti sibi testamentum facere non possunt; tamen altera ratio in *pr. hujus tit.* allegata longe fortior est, quam vide.

§. 2. Igitur in pupillari substitutione sc
cun

cundum præfatum modum ordinata, duo quodammodo sunt testamenta, alterum patris, alterum filii, tanquam si ipse filius sibi heredem instituisset: aut certe unum testamentum est duarum causarum, id est, duarum hereditatum.

Quo intuitu in pupillari substitutione modo unum testamentum factum dicatur, modo duo dicantur, vide apud *DD. ad h. §.* & imprimis apud *Hotom.* qui singulos casus persecutus videtur. Nobis satis est, si notamus hunc §. usu forensi indignum esse ut probavi ad *pr. h. t.*

§. 3. Sin autem quis ita formidolosus sit, ut timeat, ne filius suus pupillus adhuc, ex eo, quod palam substitutum acceperit, post obitum ejus periculo insidiarum subjaceat: vulgarem quidem substitutionem palam facere, & in primis testamenti partibus (ordinare) debet: illam autem substitutionem, per quam, si heres exstiterit pupillus & intra pubertatem decesserit, substitutus vocatur, separatim in inferioribus partibus scribere, eamque partem proprio lino, propriaque cera consignare, & in priore parte testamenti cavere, ne inferiores tabula vivo filio & adhuc impubere aperiantur. Illud palam est, non ideo minus valere substitutionem impuberis filii, quod in eisdem tabulis scripta sit, quibus sibi quisque heredem instituisset, quamvis pupillo hoc periculosum sit.

S U M M A R I U M.

Confirmatio §. sed limita- | ra ex cautela Auctoris.

Hic §. confirmatur ex *Gajo lib. 2. tit. 4. §. 2.* D
prima, deq; ima & extrema cera vide *Cic. Verr.;*
Sueton. in Casare & Nerone. Præterea pupillis ma-
gnas insidias metuendas esse à substitutis, nō tantum
Veterum exempla nos docēt (quæ videre licet apud
Suet. in Gal. c. 9. Cic. in orat. pro Cluent. Perf. Satyr.
2. Horat. lib. 2. satyr. 5.) Sed etiam quotidiana rerum
experientia testis locuples est. Quid non mortal-
pectora cogit auri sacra fames? Quinimo tanta e-
dicta ratio formidandi, ut etiam recte pœna statui
posset in illum Notarium, qui substitutionem fidei
commissariam pupillo factam non signaverit propri-
lino propriaque cera, & non caverit in priore parti
testamenti, ne inferior pars testamenti vivo filio
adhuc impubere aperiatur. Sed quod eadem ratio
tanti momenti sit (sicuti quidam volunt) ut pro-
pter eam pater quoque filio impuberi heredem dari
posset, ne vita ejus agnatorum insidiis sit exposita
falsum & contra prægnantiorē rationem esse, de-
monstravi in *pr. h. t.* Pœnam ergo quidem dicta ratio
in dicto casu extorquere posset, sed non dictam
dispositionem juris civilis. Nec sane præsumendum
temere est, Christianum Christiano violentas iniuri-
as illaturum esse propter lutum, licet etiam splen-
didum & aureum.

§. 4. Non solum autem heredibus institui-
tis impuberibus liberis ita substituere parentes po-
sunt, ut si heredes eis exstiterint, & ante puber-
tatem mortui fuerint, sit eis heres is, quem ipsi ve-
luerint: sed etiam exheredatis. Itaque eo casu
qui

quid (exheredato) pupillo ex hereditatibus, legatisve, aut donationibus propinquorum atque amicorum acquisitum fuerit: id omne ad substitutum pertinebit. Quaecumque diximus de substitutione impuberum liberorum, vel heredum institutorum vel exheredatorum: eadem etiam de posthumis intelligimus.

Hic §. confirmatur ex d. l. sed si 10. §. ad substitutos 5. §. l. 1. §. 2. §. l. 2. pr. D. h. t. Adde Quintil. lib. 7. c. 6. Ciceron. 1. de orat. in Bruto pro Cæc. in Topic. §. lib. 2. vet. Rhet. Sed quum in impuberem vix iusta causa exheredationis cadat, dicendum est, hunc §. correctum esse per Nov. 115. c. 3. Schultz. hic. lit. c. Moribus hic §. ab omni usu destituitur, ut dixi in pr. h. t.

§. 5. Liberis autem suis testamentum nemo facere potest, nisi & sibi faciat, nam pupillare testamentum, pars & sequela est paterni testamenti: adeo ut si patris testamentum non valeat: nec filii quidem valebit.

Hic §. colligitur & confirmatur ex d. l. 2. §. 1. §. 4. prius. D. h. t. §. l. pen. D. quemad. testam. aper. Exceptiones & jura nova hujus §. adderem, si usum haberent. Vide tamen Vinn. ad h. §. & Schultz. d. loc.

§. 6. Vel singulis liberis, vel ei, qui eorum novissimus impubes morietur, substitui potest. singulis quidem, si neminem eorum intestatum decedere voluerit: novissimo, si jus legitimarum hereditatum integrum inter eos custodiri velit.

Hic §. descriptus est ad verbum ex *l. velsingul*
37. D. h. t. & confirmatur & explicatur ex *l. si p*
ter 25. D. eod. Adderem & hic quædam ex ju
 Novellarum, nisi controversa essent, & abunde
 aliis agitata, ideoque ab instituto meo plane aliena
 maxime, quando non habent usum forensem;
 hæc.

§. 7. *Substituatur autem impuberi aut nom*
natim, velut Titius, aut generaliter, ut, quisque
mihî heres erit. Quibus verbis vocantur ex sui
stitutione impubere mortuo filio, illi, qui & scrip
ti sunt heredes, & exstiterunt, & pro qua par
heredes facti sunt.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. cum filio 3*
qui liber 8. pr. & §. 1. l. sed si plures 10. pr. l. 31
substit. l. ex duob. 34. §. 1. D. h. t. & l. ult. C. eod de i
pub. & al. subst. Cur complura non addam, super
 ratio me prohibet.

§. 8. *Masculo igitur usque ad quatuordecim*
annos substitui potest, fæminæ usque ad duodecim
annos: & si hoc tempus excesserint, substitutio
evanescit.

S U M M A R I U M.

Ratio textus ejusque usus | hodiernus.

Hoc jus supra probavimus in *pr. & §. 1. Inst. h.*
 Ratio ejus est, quia nemini puberi & sanæ me
 tis testamenti factio auferenda est. *d. l. ex facto 43. p*
D. h. t. & l. qua ætate 5. D. qui testam. fac. poss. St
 quoniam miles in bonis suis filio etiam puberi p
 pillariter substituere potest. *l. centurio 15. D. h. t. &*
pr

præcibus 8.C. de impub. & al. subst. dicendum est, quod Moribus nostris quoque paganus possit, quia Moribus simplex voluntas testatoris servanda est, ideoque testamenta nostratium per omnia fere testamentis militum comparari dicuntur. *Gudelm. de jure noviss. lib. 2. c. 5. § 11. circa fin.* An autem illa voluntas jure directo valeat, an jure fidei commissi: Item an non obstante fidei commissio is qui gravatus est restituere, saltem quoad legitimam de bonis fidei commissariis testari possit, disputavimus ad *h. t. Inst.*

§. 9. *Extraneo vero, vel filio puberi heredi instituto, ita substituere nemo potest, ut si heres exstiterit, & intra aliquod tempus decesserit, alius ei sit heres: sed hoc solum permixsum est, ut eum per fideicommissum testator obliget alii hereditatem ejus vel totam, vel pro parte restituere. quod jus quale sit, suo loco trademus.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque usus in Belgio.

Hic §. corroboratur ex *l. verbis 7. l. in pupillari 14. § l. coheredi 41. § 2. D. h. t.* An tamen talis substitutio à pagano de bonis suis facta, valeat jure fideicommissi, disputavi ad *h. t.* Moribus hæc substitutio directo jure subsistere videtur, propter rationem in §. præcedenti allegatam. Sed hoc imprimis procederet in extraneo herede qui licet expresso fideicommissio gravatus sit, detractio Trebellianica uti non potest, ut infra latius demonstrabimus ad *tit. 23. h. t.* ubi & de filio dicta substitutione gravato, an saltem legitimam (quæ nullo onere gravari potest) deducat, & præter legitimam etiam Trebellianicam

deducere possit, videbimus. Plures quæstiones a
praxin & faciliorem intellectum hujus & præcedent
tituli facientes, vide in *disp. nost. ad dd. tit.*

QVIBVS MODIS TESTAMEN TA INFIRMENTUR.

TITULUS XVII.

Testamentum jure factum usque eo valet, donec
rumpatur, irritumve fiat.

HOc pr. confirmatur & explanatur ex *l. 1. de in
just. rupt. irrit. fact. testam.* Itaque testamentum
jure factum rumpi dicitur, sed testamentum non jure
factum, dicitur potius nullum vel nullius me
menti. *d. l. 1. & l. 5. vers. post defectum autem. D. eod.*
Quin tamen & rumpi & rescindi & irritum fieri sa
tem improprie, & quatenus de facto rumpitur ve
rescinditur, dici queat, negari non potest. Vid
S. 5. h. t.

*S. 1. Rumpitur autem testamentum, cum
in eodem statu manente testatore, ipsius testamen
tus vitatur. Si quis enim post factum testamen
tum adoptaverit sibi filium per Imperatorem, eum
qui est sui juris, aut per prætorem secundum no
stram constitutionem, eum, qui in potestate paren
tis fuerit, testamentum ejus rumpitur, quasi ad
gnatione sui heredis.*

Testamentum per filium post testamentum ad
optatum vel adrogatum rumpi, respondit etiam
Ulpian. in l. verum est. 8. D. h. t. de injust. rupt. & c.
Plura

Plura de hac materia ideò non adjungo, quia inutilis videtur, ut dixi ad *tit. de adopt.* Usus tamen hujus §. conspicuus est in eo casu, quando testator post testamentum suum aliquem per legitimacionem (venia detur modo loquendi *DD.* usitato) in filium adscivit. Vide quæ dixi ad §. 5. *tit. 13. h. l. 2.*

§. 2. *Posteriore quoque testamento, quod jure perfectum est, superius rumpitur. nec interest, exstiterit aliquis heres ex eo, an non: hoc enim solum spectatur, an aliquo casu existere potuerit. Ideoque si quis noluerit heres esse, aut vivo testatore, aut post mortem ejus, antequam hereditatem adiret, decesserit: aut conditio sub qua heres institutus est, defectus sit: in his casibus paterfamilias intestatus moritur. Nam & prius testamentum non valet, ruptum à posteriore: & posterius æque nullas habet vires, cum ex eo nemo heres exstiterit.*

S U M M A R I A.

1. Textus probatio ejusque ratio.

2. Quid Moribus hic servetur?

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. 2. & l. 16. cum in secundo D. h. t. & l. sancimus 27. C. de testam.* Ratio hujus Juris Civilis hæc est, quia nemo paganus duobus testamentis decedere potest. Ratio rationis est, quia cum in omni testamento dispositio fiat de universis bonis, contra rei naturam est, ut quis bis de omnibus bonis testatus videatur. Sed quoniam miles duobus testamētis decedere potest, ideoque nec prius ejus testamentum à posteriore rumpitur, nisi in secundo hoc exprimitur, vel quate-

V 5

nus

- nus contrarium quid priori reperiatur. *l. quærebatur. 19. pr. D. de testam. milit.* videtur dicendum, quod
2. Moribus etiam paganus duobus testamentis decedere possit. Etenim non rei naturam, sed simplicem voluntatem testatoris sequimur. Unde non plane supervacaneæ sunt Notariorum revocationes, quibus priora testamenta vel codicillos revocare solent. Nam si istæ clausulæ revocationum non sunt adhibitæ, non aliter prior voluntas mutata intelligitur, quam quatenus contraria apparet posterior. Sed quid, si prius testamentum clausulam derogatoriam contineat? Quid si testator juraverit, se nullū aliud testamentū cōditurum esse? Quid si testamentum cancellaverit, aut in ignem conjecerit? Vide *disp. nost. ad h.t. Inst.*

§. 3. Sed & si quis priore testamento jure perfectō, posterius æque jure fecerit, etiam si ex certis rebus in eo heredem instituerit: superius tamen testamentum sublatum esse, divi Severus & Antoninus rescripserunt, cujus constitutionis verba (& hic) inseri jussimus, quum aliud quoque præterea in ea constitutione expressum sit. Imperatores Severus & Antoninus Coccejo Campano. Testamentum secundo loco factum, licet in eo certarum rerum heres scriptus sit, perinde jure valere ac si rerum mentio facta non esset: sed & teneri heredem scriptum, ut contentus rebus sibi datis, aut suppleta quarta ex lege Falcidia, hereditatem restituat his, qui in priore testamento scripti fuerant, propter inserta fideicommissi verba, quibus ut valeret prius testamentum, expressum est: dubitare non oportet. Et ruptum qui-

quidem testamentum hoc modo efficitur.

S U M M A R I U M.

Quis usus hujus §. & quæ | ejus limitatio?

Hic §. ad verbum descriptus est ex *l. si quis 29. D. ad SCt. Trebell.* & confirmatur ac illustratur ex *l. postumus 12. §. 1. D. de injust. rupt. &c. & l. 1. §. si ex fundo 4. D. de hered. instit.* Moribus institutus in re certa non habet jus accrescendi, sed sua parte contentus esse debet. Vide quæ dixi *ad §. 5. Inst. de her. Inst.* Si itaque testator voluit, ut prius testamentum nihilominus valeret, tantum pro illa parte in qua heres in secundo testamento institutus est, priori derogatum intelligitur. *d. §. 2. junct notis nost.* Sed si generali clausula omnia sua priora testamenta & ultimas voluntates plane revocaverit, tunc tota hereditas dividetur inter institutum in rebus certis, & inter heredes testatoris ab intestato, ut dixi *ad d. §. 5. Inst. de hered. instit.* Videndum ergo quid actum sit, & quæ voluntas testatoris. Vide *l. pen. D. de his quæ in testam. del.*

§. 4. *Alio autem modo testamenta jure facta infirmantur, veluti cum is, qui fecit testamentum, capite deminutus sit, quod quibus modis accidat, primo libro retulimus.*

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio c- | jusque usus.

Quando testator manet in eodem statu, & ipsum tamen jus testamenti vitatur, proprie testamentum ruptum dici, vidimus *in §. 1. h. t.* quando autem passus est capitis deminutionem, proprie irritum

ritum fieri testamentum, præter Imperatorem testa-
tur quoque JCtus in *l. si quis 6. §. irritum 5. D. h. t.*
Moribus hic modus infirmandi non est in usu, nisi
damnatum sequatur confiscatio bonorum. Vide
quæ dixi ad *tit. de capit. deminut. & Schulz. hic.*
lit. b.

*§. 5. Hoc autem casu irrita fieri testamenta
dicuntur, quum alioqui & quæ rumpuntur, irrita
fiant: & ea, quæ statim ab initio non jure fiunt, ir-
rita sint. sed & ea, quæ jure facta sunt. & postea
per capitis deminutionem irrita fiunt, possumus ni-
hilominus rupta dicere. Sed quia sane commodius
erat singulas causas singulis appellationibus di-
stingui: ideo quedam non jure facta dicuntur,
quedam jure facta rumpi, vel irrita fieri.*

Hic *§.* probationem & lucem accipit ex *l. 1. & l.*
12. postumus pr. D. h. t. junct. tot. tit. de V. S. ex
quo apparet, veteris JCtos verborum quoque studio-
sissimos fuisse. Sed eadem hæc vocabula sæpe con-
fundi, ut & alia modo generaliter modo specialiter
modo proprie, modo improprie accipi, in confessio-
ne est.

*§. 6. Non tamen per omnia inutilia sunt ea te-
stamenta, quæ ab initio jure facta, per capitis demi-
nutionem irrita facta sunt. nam si septem testium si-
gnis signata sunt: potest scriptus heres secundum ta-
bularum testamenti bonorum possessionem agnoscere.
si modo defunctus, & civis Romanus, & suæ pote-
statis mortis tempore fuerit. Nam si ideo irritum
factum sit testamentum, quia civitatem vel etiam
liber-*

libertatem testator amisit, aut quia in adoptionem se dedit, & mortis tempore in adoptivi patris potestate sit: non potest scriptus heres secundum tabulas bonorum possessionem petere.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. si quis 6. §. quatenus 12. D. h. t. de injust. rupt. l. 1. §. exigit 8. de bonor. poss. sec. tab. Ulpian. tit. quemad. testam. rump. §. si septem. 5.* Latiores si quis explicationem desiderat, adeat. *Hotom. Vinn. & Balduin. ad h. §.* Nos enim illam attingere, religio instituti vetat. Vide §. 4. *h. t.*

§. 7. Ex eo autem solo non potest infirmari testamentum, quod postea testator id noluerit valere: usque adeo, ut & si quis post factum prius testamentum posterius facere cœperit, & aut mortalitate præventus, aut quia eum ejus rei pœnituit, id non perfecit: divi Pertinacis oratione cautum sit, ne alias tabulae priores jure factae irritae fiant. nisi sequentes jure ordinatae & perfectae fuerint. nam imperfectum testamentum sine dubio nullum est.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, ejus- | um Auctoris,
que exceptiones ac consili-

Hic §. confirmatur ex *l. si jure 18. de leg. 3. l. 2. D. h. t. l. hac consultis. 21. §. ult. C. de testam. & Jul. Capitol. in Pertinace. Quintil. declamat. 308.* Ratio hujus juris est in *l. nihil tam naturale 35. de R. J.* Notabiles exceptiones vide in *l. sancimus 27. C. de testam. & d. l. 2. & 21. §. 3.* Moribus, quibus testamenta nostratum instar testamentorum militum sunt, nuda

da voluntate infirmantur ; sed quæ tamen manifest
fit , vel propria scriptura testatoris , vel voce coram
duobus vel tribus testibus declarata. *d.l.2.junct. Gu
delin.lib.2.c.11.in fin.* Posset tamen & hic ob secu
ritatem testamentorum, ob ansam litium excluden
dam , vel alias ob causas publicas, poena pecuniari
statui in eos, qui testamentum coram Notario & duo
bus testibus revocare neglexerint.

§. 8. *Eadem oratione expressit, non admissu
rum se hereditatem ejus, qui litis causa principem
reliquerit heredem: neq; tabulas non legitime factas
in quibus ipse ob eam causam heres institutus erat
probaturum: neque ex nuda voce heredis nomen
admissurum, neque ex ulla scriptura, cui juris au
thoritas desit, aliquid adepturum. Secundum hoc
divi Severus & Antoninus sapissime rescripse
runt. Licet enim (inquiunt) legibus soluti simus
attamen legibus vivimus.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque | usus & cautela Auctoris.

HÆc confirmantur ex *Capitol. d. loc. l. ex imper
fecto 23. de legat. 3. l. 3. C. de test. l. Princeps. 31. d.
legib. junct. l. 4. C. eod.* Eadem & Moribus recepta vi
dentur. Quanquam enim summus Princeps stricto
jure & in abstracto philosophando , hoc est , secun
dum naturam & potestatem suam legibus civilibus
solutus sit , tamen secundum æquitatem & honesta
tem iisdem allegatus esse debet , quia ratio dictitat
Principem oportere bono exemplo præire. *Claud
in panegy. de quarto consulatu Honorii.*

In

*In commune jubes siquid censeſve tenendum,
Primus juſſa ſubi &c.*

Quin tamen & pœna circa teſtamentorum diſpoſitionem ex bono publico introducta Principi remitti poſſit, omni dubio caret, quia fortior ratio publica pro Majeſtate Principis militare poteſt. Præterea Principem Moribus noſtris hereditatem vel legata capere ex teſtamento, quod ſola manu teſtatoris, vel coram duobus vel tribus teſtibus ſine Notario factum eſt, aperte evincunt noſtra *ad tit. 10. h. Lib. 2.*

DE INOFFICIOSO TESTA- M E N T O.

T I T U L U S XVIII.

Quia plerumque parentes ſine cauſa liberos ſuos exheredant, vel omittunt: inductum eſt, ut de inofficioſo teſtamento agere poſſint liberi, qui queruntur, aut inique ſe exheredatos, aut inique præteritos, hoc colore quaſi non ſanæ mentis fuerint, cum teſtamentum ordinarunt. Sed hoc dicitur, non quaſi vere furioſus ſit, ſed recte quidem fecerit teſtamentum, non autem ex officio pietatis. Nam ſi vere furioſus ſit, nullum Teſtamentum eſt.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & illuſtratio cum jure novo

Hic locus illuſtratur & confirmatur ex *L. 1. 2. 3. § 4. D. h. t.* De omiſſione ſeu præteritione matris & avi materni dixi latius ad *§. ult. tit. 13. h. Lib.* Hic lati-

latius dicam de exheredatione & querela ejus. Quo jure autem introducta sit hæc querela, disputavi ad *h. t. Inst.* Item, an sit actio, an distincta à petitione hereditatis, & an possit & soleat cumulari cum petit. hered. dixi *ibid.* Quod bono colore, vel bona ratione inducta sit, declarant aperte *l. nam etsi 15. pr. D. h. t. l. 7. §. 1. unde lib. l. 7. pr. de bon. damn.* Jure Novellarum vero liberi non nisi propter 14. causas vel unam ex illis exheredari possunt, quam etiam heres scriptus probare debet. *Nov. 115. c. 3.* An herede scripto non probante filius ipso jure heres sit, an etiam tunc conqueri debeat. Item an exheredatio extendi possit ad similes & graviores causas, quam quæ in *d. Nov.* enumerantur. Item, an nulla causa, vel non justa causa exheredationis expressa, testamentum nullum sit, an vero rescindi debeat per querelam (de cujus differentia dixi *ad tit. 13. h. lib. 2.*) Item an rescisso vel nullo testamento legata nihilominus debeantur, & similes quæstiones plures, vide in *disput. nost. ad h. t. §. disp. ad tit. 13. §. Christm. decis. 169. vol. 2.*

§. 1. Non autem liberis tantum permissum est testamentum parentum inofficiosum accusare, verum etiam liberorum parentibus. Soror autem & frater turpibus personis scriptis heredibus, ex sacris constitutionibus prælati sunt. Non ergo contra omnes heredes agere possunt. Ultra fratres igitur & sorores cognati nullo modo aut agere possunt, aut agentes vincere.

S U M-

S U M M A R I U M.

Textus probatio, correctio, ; limitatio & Mores.

QUod & cur parentes à liberis præteriti habeant querelam inoff. testam. traditur itidem in *l. 1. l. 14. § 15. pr. h. t. & d. l. 7. §. 1. unde lib.* Sed an & quatenus hæc particula juris correctæ sit per *d. Nov. 115.* vide in *disput. nost. ad h. t.* Propter quot causas parentes exheredari possint, vide in *d. Nov. 115. c. 6. junct. disp. nost.* De fratre & sorore loquuntur quæque *d. l. 1. h. t. & l. fratris 21. junct. l. fratres 27. eod.* ubi hic §. noster manifeste restringitur ad fratres vel sorores germanas vel consanguineas *d. l. 27.* Propter quot causas, quas heredes scripti (ut supra in linea descendenti & ascendenti) probare debent, exheredari possint, vide in *Nov. 22. c. 47.* Cæteros vero cognatos ne quidem turpibus personis heredibus institutis querelam movere posse, innuunt. *d. l. 1. 21. § 27.* Sed Moribus, quibus fiscus istiusmodi heredibus indignis hereditatem vix aufert (quia nullum proprie crimen, turpibus personis heredibus institutis, commissum videtur) bona defuncti ad fratrem uterinum & cæteros cognatos devolvunt, juxta *Nov. 113.* Vide *Zyp. Notit. jur. Belg. lib. 8. de jure fisci in fin. Joann. à Sande lib. 4. tit. 4. def 5.*

§. 2. Tam autem natulares liberi, quam secundum nostræ constitutionis divisionem adoptati, ita demum de inofficioso testamento agere possunt, si nullo alio jure ad defuncti bona venire possunt. Nam qui ad hereditatem totam vel partem ejus alio jure veniunt, de inofficioso agere non possunt. Posthumi quoque qui nullo alio jure venire possunt, de inofficioso, agere possunt.

X.

S u m -

S U M M A R I U M.

Ratio textus ejusque usus.

CUm querela inofficiosi juris remedium sit extraordinarium & odiosum. *l. cum quidam 19. de ber. & post l. ult. vers. nā cum ultim. C. de liber. pr.* mirum non est, eam cessare, quando alio jure ad bona defuncti venire licet. Plura non addo, quia jam dixi, querelam inoff. jure Novellar. sublatam esse, in linea descendenti & ascendenti. Quinimo M. tribus testamentum fratris in quo turpis persona heres institutus est, & frater præteritus, ipso jure nullum esse constat; quia quod contra rationem & æquitatem est, ne momento quidem subsistere debet. Unde quæ dixi ad *tit. de exhered. liberor.* De adoptionis usu dixi ad *tit. de adopt.* De liberis posthumis an jure novo alio modo ad hereditatem defuncti pervenire possint, dixi & disputavi ad *tit. 13. Inst.*

§. 3. Sed hæc ita accipienda sunt, si nihil penitus à testatoribus testamento relictum est, quæ nostra constitutio ad verecundiam naturæ introducta sit. Sin vero quantacumq; pars hereditatis vel relictæ eis fuerit relictæ: de inofficioso querela quiescent, id quod eis deest: usque ad quartam legitimæ patris repleatur: licet non fuerit adjectum, boni viri arbitratus debere eam compleri.

S U M M A R I A.

- | | |
|---------------------------------|--------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio & correctio. | 2. Jus Novellar. hic, jus Divinum hic sequendum. |
|---------------------------------|--------------------------------------------------|

Olim tunc demum querelam inoff. testam. cessare, quando quarta legitimæ portionis relictæ

r3

at, vel tantum aliquid relictum, sed ut arbitrio boni viri ad quartam suppleretur, testantur *Cod. Theod. l. 3. § 1. Cod. Gregor. eod. l. 1. § 2.* quibus adde *l. 8. §. quoniam 8. D. h. t. § 1. 8. parentib. C. eod.* Sed hoc jus Constituit. Justin. correctum, aut saltem temperatum esse, probat *l. omnimodo 30. C. h. t. ubi filius in illo casu, quando ei aliqua pars vel res hereditatis relicta est, necet sine arbitrio boni viri supplenda, tantum ad supplementum legitimæ agere potest, nisi testator eum iuste ingratum dixerit. d. l. 30. pr.* Jure vero Novellarum legitimam portionem quadrantem mutatum esse in trientem vel semissem pro numero liberorum, docet *Nov. 18. cap. 1.* An etiam parentum & fratrum legitima aucta sit, disputavi *ad. h. t.* Porro an & hic §. noster *Nov. 115. c. 3.* correctus sit, ita ut legitima neque liberis neque parentibus relinqui possit, nisi titulo institutionis, dixi in *d. disp. nost. ad h. t.* Jure divino & naturali omnia bona parentum liberis relinquenda sunt. Si filii, utique & heredes. *Rom. 8. v. 17. Gal. 4. v. ult. Luc. 15. 2 Corinth. 12. v. 14. § d. l. 7. pr. de bon. damnat. Aristot. lib. 8. Ethic.* Atque ita olim Præceptor meus Antonius Matthæus interpretatus est *d. Nov. 115. c. 3. pr.* quasi Imperator velit, ut non sufficiat, liberis relinquere legitima quocunque etiam titulo, sed ut omnia bona ipsis relinquuntur; nisi probabuntur ingrati. Quod inclinatur etiam *Ant. Fab. error. pragmat. decad. 14. err. 6.* Scio quidem patrem dominum esse rerum suarum, atque adeo non plane ipsi liberam facultatem disponendi auferendam esse, sed queror, quod Jure Civili nimis exiguum cogatur liberis relinquere. Mallem tale jus receptum esse, ut parentes liberis omnia bona relinquere tenerentur, nisi probaretur, quædam quoque aliis extraneis justa de causa data esse. Ut ut sit, semper in hac materia sequendum

jus naturale seu gentium, quod omnibus innatum & à simplici & sana ratione adprobatum est. Ut est & hoc, quod pater uni ex liberis plus, alteri minus propter merita relinquere possit. Vide tamen *Baron. ad h. t. part. poster. Gudelin. d. tract. lib. 2. c. ult. in fin.*

§. 4. Si tutor nomine pupilli, cujus tutelam gerebat, ex testamento patris sui legatum acceperit, cum nihil erat ipsi tutori relictum à patre suo: nihilominus poterit nomine suo de inofficioso patris testamento agere.

Ratio hujus §. elegans redditur in *l. tutorem 22. D. de his quæ ut indign.* Similis casus extat in *l. cum quædam 26. C. de adm. tut.* Usus colligat lector facile ex §§. antecedentibus.

§. 5. Sed si è contrario pupilli nomine, cui nihil relictum fuerat, de inofficioso egerit, & superatus est: ipse (tutor) quod sibi in testamento eodem legatum relictum est, non amittit.

Hic §. desumptus videtur ex *l. advers. 30. §. ult. D. h. t.* & confirmatur *d. l. tutor. 22.* ubi & ratio subjungitur, ob quam tutor in casibus nostris nec impugnasse voluntatem testatoris, nec adprobasse intelligitur. Usus hic idem cum usu §. præcedentis.

§. 6. Igitur quartâ quis debet habere, ut de inofficioso agere nō possit: sive jure hereditario, sive jure legati, vel fideicommissi: vel si mortis causa ei quarta donata fuerit, vel inter vivos, in iis tantūmodo casibus, quorū mentionem facit nostra constitutio: vel
modis,

modis, qui (in nostris) constitutionibus continentur. Quod autem de quarta diximus, ita intelligendum est, ut siue unus fuerit, siue plures, quibus agere de inoffioso testamento permittitur, una quarta eis dari possit, ut ea pro rata eis distribuatur.

S U M M A R I A.

1. Textus ex jure novo
correctio, modorumque de-
monstratio

2. An & quæ donatio ve-
niat in legitimam vel colla-
tionem?

Q Uod quarta pro numero liberorum mutata sit, I.
dixi *ad* §. 3. *h. t.* Item, an legitima jure novo
tantum titulo institutionis relinquenda sit, dixi
ibid. Quinam autem illi casus & modi sunt, de qui-
bus hic loquitur Imperator, admodum controver-
sum est inter *DD.* *ad h.* §. sed frustra profecto, si le-
gitima relinquenda est titulo institutionis; & multo
magis frustra, si sententia nostra in §. 3. *h. t.* vera est.
Sed posita legitimâ (ut hodie ubique fere receptum
est) liberis relinquendâ, non tamen in eam impu-
tatur simplex donatio inter vivos, nisi pater hoc vel
filius expresserit, quod & Imperator forte hic vult
ex Constitutione sua in *d. l.* 30. §. 2. & *l.* si quando 35.
C. h. t. Hâc donationem non venire in collationem,
certæ consuetudinis est. *Wesemb.* *ad tit. de collat.* ergo
nec in legitimam. *arg. l. quoniam* 29. *C. h. t.* junct. *l.* 17.
C. de collat. Vel si illa consequentia non satis firmi-
ter procedit, tamen sententia nostra vera est ex eo
capite, quia pater absolute donavit. *d. l.* 30. §. 2. & *d.*
l. 35. Sed quid de donatione dotis & donatione 2.
propter nupt. ? jure civili & in legitimam & in colla-
tionem veniunt. *d. l.* 29. & *l.* 17. & his forte illi modi
sunt, de quibus hic loquitur Justinianus. Sed hoc

jus non usquequaque receptum aut recipiendum puto. Vide *disp. nostr. ad tit. D. de collat. & Gudel. de jure noviss. lib. 2. c. 19. in fin.* Plures quaestiones de legitima, vide in *disputat. nostr. ad h. 2. Inst.*

DE HEREDVM QUALITATE, ET DIFFERENTIA.

TITULUS XIX.

Heredes autem aut necessarii dicuntur, aut sui & necessarii, aut extranei.

HÆc distributio heredum ex jure civili inducta latius probatur in §§. *seqq.* Sed Moribus nullum usum habet, ut etiam ex sequentibus apparet.

§. 1. *Necessarius heres est servus heres institutus. Ideoque sic appellatur, quia sive velit, sive nolit, omnino post mortem testatoris protinus liber & necessarius heres fit. Unde qui facultates suas suspectas habent, solent servum suum primo aut secundo, aut etiam ulteriore gradu heredem instituere: ut si creditoribus satis non fiat, potius ejus heredis bona, quam ipsius testatoris à creditoribus possideantur vel distrahantur vel inter eos dividantur. Pro hoc tamen incommodo, illud ei commodum præstatur: ut ea, quæ post mortem patroni sui sibi adquisierit, ipsi reserventur. Et quamvis bona defuncti non sufficiant creditoribus, (iterum) tamen ex ea causa res ejus, quas sibi adquisierit, non veneunt.*

Hunc

Hunc §. probavi & explicavi in §. 1. *Inst. quib. ex caus. manum.* & §. 1. *Inst. de hered. instit.* Hodie nullum apud Nos usum servorum esse, dixi sæpius. Sed forte hic §. adscriptitiis accomodari potest. Vide quæ dixi ad §. 1. & §. 2. d. tit. quib. ex caus.

§. 2. Sui autem & necessarii heredes sunt, veluti filius filia, nepos neptisve ex filio, & deinceps ceteri liberi, qui in potestate morientis modo fuerint. Sed ut nepos, neptisve sui heredes sint, non sufficit eum eamve in potestate avi mortis tempore fuisse, sed opus est, ut pater ejus vivo patre suo desiderit suus heres esse, aut morte interceptus, aut qualibet alia ratione liberatus à patris potestate: tunc enim nepos neptisve in locum patris sui succedit. Sed sui quidē heredes ideo appellantur, quia domestici heredes sunt, & vivo quoque patre quodammodo domini existimantur. Vnde etiam si quis intestatus moriatur, prima causa est in successione liberorum. Necessarii vero ideo dicuntur, quia omnino, si ve velint, si ve nolint tam ab intestato (ex lege duodecim tabularum) heres fiunt. Sed his prætor permittit volentibus abstinere hereditate, ut potius parentis, quam ipsorum bona similiter à creditoribus possideantur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque ! correctio.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *Ulpian tit. 23. qui hered. instit. §. inter necessar. 20. l. in suis 11. de liber. & posthum. & l. necessar. 57. pr. de adq. vel amit. hered.*

hered. Non tantum hæc suitas jure Prætorio immi-
nuta fuit circa beneficium abstinendi, sed etiam ju-
re Novellarum in successione ex testamento, de qua
dixi ad *tit. de exheredat. liber.* & successione ab in-
testato, de qua in *disput. nost. ad h. t.* Moribus ces-
sante patria potestate & fictione dominii post mor-
tem continuantis, in totum suitas sublata intelli-
gitur. Vide Zyp. in *Notit. jur. Belg. tit. de jure delib.*
sub fin. Vinn. ad pr. h. t. Baron. ad h. t. part. re-
liq.

§. 3. Cateri, qui testatoris juri subiecti non
sunt, extranei heredes appellantur. Itaque liberi
quoque nostri, qui in potestate nostra non sunt,
heredes à nobis instituti, extranei heredes nobis
videntur. Qua de causa, & qui heredes à matre
instituuntur, eodem numero sunt, quia fœminæ in
potestate liberos non habent. Servus quoque heres
à domino institutus, & post testamentum factum
ab eo manumissus, eodem numero habetur.

S U M M A R I A.

- | | | |
|---------------------------|--|------------------------------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio remis- | | neus etiam possessionem re-
rum hereditariarum adeptus
singatur? |
| sive. | | |
| 2. Cur hodie heres extra- | | |

1. **D**ixi modo, neque necessarios, neque suos here-
des apud Nos reperiri; unde sequitur omnes esse
extraneos sive voluntarios heredes. Mirum itaque
nemini videatur, cur textum nullis aliis locis con-
firmavero. Si quis tamen ea scire cupit, adeat, *Ho-*
2. *tom. ad h. §.* Sed hoc mirum forsan videbitur, quod
cum hodie omnes heredes censeantur extranei, in
plerisque tamen locis ipso jure, non tantum domi-
nium

rium rerum hereditariarum intelligatur translatum in heredes, sed etiam possessionem sine ulla apprehensione. *Gudelm. d. tract. lib. 2. c. 18. Chassan. ad consuetud. Burg. rub. 7. §. 1. Curt 1. conject. 6. §. 8. Gail 2. obs. 29. Tulden. ad h. t. c. 2. in fin.* Ratio in promptu est, quia jure gentium, testatore mortuo quasi domino rerum suarum abdicato, heres ejus, quem vult dominum esse post mortem suam, statim intelligitur dominus cum omnibus accessionibus & juribus, quæ ad illud dominium tuendum pertinent. Itaque si heres turbatus forte sit in possessione alicujus rei hereditariæ, quam necdum adprehendit, interdictum uti possid. impetrare potest. *Zyp. tit. unde liberi.* Vide quæ dixi ad *ad §. 44. de rer. divis.* Quid dicendum sit de feudis, vide apud *Schultz. ad h. t. lit. b.* ubi etiam in allodialibus bonis à nostra opinione dissentit, propter ea quæ tradit *Myns. cent. 3. obs. 38.*

§. 4. In extraneis heredibus illud observatur, ut sit cum eis testamenti factio: sive heredes ipsi instituuntur, sive hi, qui in potestate eorum sunt. Et id duobus temporibus inspicitur: testamenti quidem (facti) tempore, ut constiterit institutio: mortis vero testatoris, ut effectum habeat: hoc amplius, Et cum adit hereditatem esse debet cum eo testamenti factio, sive pure sive sub conditione heres institutus sit, nam jus heredis eo maxime tempore inspicendum est, quo acquirit hereditatem. Medio autem tempore inter factum testamentum, Et mortem testatoris, vel conditionem institutionis existentem, mutatio juris non nocet heredi: quia (ut diximus) tria tempora inspicere

X 5

de-

debent. Testamenti autem factionem non solum is habere videtur, qui testamentum facere potest, sed etiam qui ex alieno testamento vel ipse capere potest, vel alii adquirere, licet non possit facere testamentum. Et ideo furiosus & mutus, & posthumus, & infans, & filius familias, & servus alienus testamenti factionem habere dicuntur. Licet enim testamentum facere non possint, attamen ex testamento vel sibi, vel alii adquirere possunt.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque Mores.

Hic §. usque ad explicationem Triboniani de testamenti factione, descriptus est ex *l. si alienum 49. D. de hered. instit.* Quod etiam illi, cum quibus proprie nobis dicitur esse testamenti factio, dicuntur testamenti factionem habere, significavi in § 6. *Inst. de testam. ordin.* Reliqua hujus §. de sumpta sunt ex *l. filiusf. 16. D. de testam.* Moribus quoque hæc suum usum habere possunt, sed si quis heres incapax factus est propter delictum, ita ut proprie hereditate indignus sit, nonISCO, sed testatoris heredibus ab intestato bona hereditaria addicuntur. Vide quæ dixi ad §. 1. *tit. præced.*

§. 5. Extraneis autem heredibus deliberandi potestas est de adeunda hereditate, vel non adeunda. Sed si e is cui abstinendi potestas est, immiscuerit se bonis hereditatis: si extraneus, cui de adeunda hereditate deliberare licet, adierit: postea relinquenda hereditatis facultatem non habet, nisi

Et minor sit vigintiquinque annis: Nam hujus ætatis hominibus, sicut in ceteris omnibus causis deceptis, ita & si temere damnosam hereditatem susceperint, prætor succurrit. Sciendum est tamen divum Hadrianum etiam majori vigintiquinque annis veniam dedisse, cum post aditam hereditatem grande æs alienum, quod aditæ hereditatis tempore latebat, emerisset. Sed hoc quidem divus Hadrianus cuidam speciali beneficio præstitit: divus autem Gordianus postea militibus tantummodo hoc concessit.

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------------------|------------------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio ejus-
que usus in paganis | sit circa jus deliberandi, &
hereditatem transferendam? |
| 2. Quid Moribus cautum | |

Heredibus jus deliberandi competere, ne temere teneantur adire hereditatem, extra dubium est. *tot. tit. D. de jure delib.* Præterea hereditatem semel aditā repudiari amplius nō posse, docent. *l. 4. § ult. C. de repud. hered. § l. 10. si de bon. C. de jure delib.* nisi aditio facta sit à minore 25. ann. cui Prætor succurrit. *l. ait Prætor 7. §. 2. § seqq. D. de minor. junct. l. ult. §. 5. C. de bon. quæ lib.* Constitutio Adriani & Gord. specialis nō extat, sed utriusq; mentionem facit Justinian. in *l. ult. C. de jure delib.* Vide Zyp. *tit. de tempor. in integr.* Moribus etiam paganos propter magnum æs alienum, quod latuit tempore aditæ hereditatis, in integr. restituendos esse, aut saltem non damnandos ultra vires hereditarias, evincit ratio æterni juris, quo justa & probabilis ignorantia (quæ
eti-

etiam in cordatissimos mortales cadere potest, nemini damnum adferre debeat. Vide Zyp. d. tract. tit. de integ. rest. & Schultz. ad h. tit. lit. c. & e. Rebuff. tract. de rest. & relevamens. Tempus deliberandi præscriptum extat in l. ult. §. Haec quidem 13. C. de jure delib. Sed hodie arbitrarium puto, ut & olim fuit l. 1. D. eod. Porro jure civili heres, à quo tempore cognovit sibi hereditatem delatam esse, jus deliberandi intra annum transfert ad quosvis heredes. cum in antiq. 19. C. de jure delib. quod Mores Hollandiae sequuntur. Grot. 2 part. 21. Introd. ad jurispr. Holl. Quinimo Zyp. d. tract. tit. unde liberi testatur hodie hereditatem etiam nondum cognitam ad quoslibet heredes transmitti, quod probo; quia heres plenario jure succedit in omne jus defuncti. Adde omnino Schultz. ad h. tit. lit. c..

§. 6. Sed nostra benevolentia commune omnibus subjectis Imperio nostro hoc beneficium præstitit, & constitutionem tam æquissimam, quam nobilissimam scripsit cujus tenorem si observaverint homines, licet eis adire hereditatem & in tantum teneri, quantum valere bona hereditatis contingit: ut ex hac causa neque deliberationis auxilium sit eis necessarium, nisi omissa observatione nostræ constitutionis, & deliberandum existimaverint, & sese veteri gravamini aditionis supponere maluerint.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Quomodo olim & hodie competat inventarium, & usque ratio. | remissive ?
3. An heres non confecto inventario teneatur ultra vires hereditarias, cum consilio Auctoris. |
| 2. Tempus intra quod impetrandum aut inchoandum | |

R Espicit hic Imperator ad Constitutionem suam, quæ extat in *l. sancimus 22. C. de jur. delib.* ubi beneficium inventarii omnibus & singulis heredibus conceditur, sed sub illa lege, ut inventarium conficiatur intra legitimum tempus & coram legitimis personis, de quibus agitur in *d. l. ult. §. 2. & 3.* Moribus non competit ipso jure, sed impetrari debet à Principe vel suprema Curia. *Zyp. d. tit. de jure delib. Gud. d. l. 2. c. 18. Joan. à Sande lib. 4. tit. 12. def. 1. Vinn. ad d. §. in fin.* Ratio est, ne quis temere alicujus bona suspecta habeat, atque adeo injuria quodammodo defunctum afficiat. Unde etiam Moribus permittitur cognatis defuncti, rejecto herede perente beneficium inventarii, sine inventarii confectioe hereditatem adire. *Nesft. dec. 7. supr. senat. Vinn. ad h. §. Gudelm. d. c. 18.* De tempore intra quod hodie dictum beneficium impetrari debeat, & intra quod tempus post impetrationem inventarium inchoari & absolvi debeat, deque modo utriusque, vide Auctores jam allegatos. *dd. loc. junct. Treutl. disp. 12. vol. 2. thes. 8. lit. c. & Rebuff. tract. de inventar.* Quid ergo dicendum, si quis heres, non impetrato beneficio inventarii, hereditatem adivit? tenebitur etiam ultra vires hereditarias. Quod tamen durum videtur, & contra jus Canonicum *c. quanq. 2. de usur. in 6. & 2. ibi Gloss. & Canonistæ comm.* quos jus Saxonicum sequitur. *Schultz. in not. pract. ad h. t. lit. c.* ubi tamen recte monet, utile quandoque esse, ut heres inventari-

tarium conficiat. Statuatur ergo pœna pecuniaria in eos, qui non impetrato beneficio hereditatem adiverunt, quæ non est suffectura creditoribus, & non facile adituri sunt. Quod si quis tamen forte adierit, standum erit ipsius juramento, donec contrarium probetur, plura bona relicta esse. Vide *Schultz.d.loc.*

§. 7. Item extraneus heres testamento institutus, aut ab intestato ad legitimam hereditatem vocatus, potest aut pro herede gerendo, aut etiam nuda voluntate suscipienda hereditatis heres fieri. Pro herede autem gerere quis videtur, si rebus hereditariis tanquam heres utatur, vel vendendo res hereditarias, vel prædia colendo locandove, & quoquo modo voluntatem suam declaret, vel res vel verbo de adeunda hereditate: dummodo sciat eum, in cuius bonis pro herede gerit, testatum intestatumve obuisse, & se ei heredem esse. Pro herede enim gerere est pro domino gerere. veteres enim heredes pro dominis appellabant. Sicut autem nuda voluntate extraneus heres fit: ita contraria destinatione statim ab hereditate repellitur. Eum, qui surdus vel mutus natus, vel postea factus est, nihil prohibet pro herede gerere, & adquirere sibi hereditatem, si tamen intelligit, quod agit.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. pro herede 20. pr. de adq. hered. l. si is ad quem 22. & l. gerit 88. D. eod.* De muto & furdo vide *l. 5. D. d. tit. junct. l. pupillus 9. D. ibid.* Moribus omnes heredes extraneos videri, diximus, ideoque nullam esse differentiam inter immiscere se hereditati, & eam adire; ut nec inter repudiare & abstinere. Vide etiam *Baron.*

ron. ad h. t. part. reliq. Sed licet quis vel verbo vel facto se pro herede gesserit, tamen securus esse videtur, secundum jura supra proposita, quæ videbis.

D E L E G A T I S.

T I T U L U S. XX.

Post hac videamus de legatis, quæ pars juris extra propositam quidem materiam videtur. nam loquimur de iis juris figuris, quibus per universitatem res nobis adquiruntur) sed cum omnino de testamentis, & de heredibus, qui in testamento instituuntur, loquuti sumus: non sine causa sequenti loco potest hæc juris materia tractari.

CAusa verò cur Imperator hic agat de legatis, hæc esse videtur, quod legata (quæ plerumque etiam singularia sunt) plerumque in testamentis relinquuntur, ac quodammodo partes testamenti sint. Itaque absoluta materia de testamentis & de heredibus, qui in illis instituuntur, recte Justinianus nunc tractat materiam de legatis. Sed hæc de ratione ordinis breviter, pergamus ad jura latius,

§. I. Legatum itaque est donatio quædam à defuncto relicta, ab herede præstanda.

S U M M A R I U M

Definitio legati explicata & defensa.

QUod legatum donatio sit, apparet ex definitione donationis in *l. donari 29. de donat. & l. rem legat. 18. de adim. leg. l. legat. 36. de leg. 2.* sed quæ magis tamen

men donatio mortis causa est, quam donatio inter vivos. Vide quæ diximus *ad §. 1. Inst. de donat.* Recte autem à defuncto relicta, quia jure novo non tantum in testamentis, sed etiam in codicillis relicta valent. *Ab herede præstanda*: quæ verba, licet à libris manuscriptis absint, non sunt otiosa: Primum quia legatum distinguunt à fideicommissò. Secundum quia aperte significant jus heredis & legatarii in solutione rei legatæ servandum. Hinc & hodie legatum petendum est, vel in loco ubi heres domicilium habet, vel in loco ubi hereditatem adiit, quod ex contractu, de quo *ad §. 5. Inst. de oblig. quasi e. cont.*

§. 2. Sed olim quidem erant legatorum genera quatuor: per vindicationem, per damnationem, sinendi modo, per præceptionem: & certa quadam verba cuique generi legatorum adsignata erant per quæ singula genera legatorum significabantur. Sed ex constitutionibus divorum Principum solemnitas hujus modi verborum penitus sublata est. Nostra autem constitutio, quam cum magna fecimus lucubratione, defunctorum voluntates validiores esse cupientes, & non verbis, sed voluntatibus eorum faventes, disposuit; ut omnibus legatis una sit natura, & quibuscunque verbis aliqui relictum sit, liceat legatariis id persequi, non solum per actiones personales, sed etiam per in rem, & per hypothecariam. Cujus constitutionis perpensum modum ex ipsius tenore perfectissime accipi possibile est.

S u m

S U M M A R I A:

1. Textus probatio & illustratio | quoad hypothecam & quoad actiones.
 3. Mores circa legatarios

O Lim 4. genera legatorum in usu fuisse, quorum singula certis & distinctis verbis relinquebantur, proditum est in fragmentis *Ulpian. tit. de legat. 25. & Gaj. d. t. 5.* Præterea illas solennitates verborum penitus sublatas esse constitutionibus Principum, probat *l. in legat. 21. C. de legat.* Denique Justinianum sua constitutione omnibus & singulis legatis eandem naturam tribuisse, ut, quibuscunque verbis relicta sunt, liceat ea petere una actione ex tribus hic enumeratis, contestatur. *l. 1. C. comm. de legat.* Quæ sane constitutio elegans, æquæ & justa est, quia non tam verba, quam simplicem voluntatem testatoris attendi oportet. arg. forte *l. ubi 19. §. 1. l. cum virum 16. C. de fideicom.* Moribus quoque legatarios tacitam habere hypothecam in omnibus bonis testatoris, certum puto. Vide *Schultz. hic. lit. b.* Sed disputant Pragmatici, an hodie legatarii legatum consequi possint via executiva, id est, per libellum, quem simplex præceptum judicis sequitur. Vide *Myns. cent. 5. obs. 61. & Hartm. Hartm. pract. forens. lib. 2. tit. 42. obs. 1. n. 12. & disp. nost. ad h. t. Treutl. disp. 18. vol. 1. thes. 10. lit. 1. & disp. 14. vol. 2. thes. 7. lit. e.*

§. 3. Sed non usque ad eam constitutionem standum esse existimavimus. Cum enim antiquitatem invenimus legata quidem stricte concludentem, fideicommissis autem, quæ ex voluntate magis descendebant defunctorum, pinguiorem naturam indulgentem: necessarium esse duximus om-

X

nia

nia legata fideicommissis exaequare, ut nulla sit inter ea differentia, sed quod deest legatis, hoc repleatur ex natura fideicommissorum, & si quid amplius est in legatis, per hoc crescat fideicommissorum natura. Sed ne in primis legum conatibus permistum de his exponendo, studiosis adolescentibus quandam introducamus difficultatem operapretium esse duximus, interim separatim prius de legatis, & postea de fideicommissis tractare, ut natura utriusque juris cognita, facile possint permissionem eorum eruditi subtilioribus auribus accipere.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio & ! quid de fructibus rei legatae

VEteres differentias inter legatum & fideicommissum vide licet apud *Ulpian. d. tit. de legat. c. seq. de fideicom. & Gaj. tit. 7. de fideicom.* Constitutio, qua Imperator legata & fideicommissa exaequavit, id est (ut recte explicat *Pac. hic.*) eundem effectum habere voluit, extat in *l. 2. C. de legat.* Optimo sane Consilio: nam simplex voluntas testatoris servanda est, quæque mortuo testatore statim dominum facit, quem post mortem testator dominum esse voluit. Unde & fructus rei legatae vel fideicommissae ante hereditatem etiam percepti ad legatum & fideicommissarium pertinere intelliguntur *Schultz. ad h. t. lit. a.* Vide etiam *disput. nosl. a. h. t.*

§. 4. Non solum autem testatoris vel heredes, sed etiam aliena legari potest: ita, ut heredes cogantur

cogatur redimere eam, & prestare: vel si eam non potest redimere, æstimationem ejus dare, Sed si talis sit res cujus commercium non est, (vel adipisci non potest:) nec æstimatio ejus debetur: veluti si campum Martium, vel basilicas, vel templa, vel quæ publico usui destinata sunt, legaverit. nam nullius momenti (tale) legatum est. Quod autem diximus alienam rem posse legari, ita intelligendum est, si defunctus sciebat alienam rem esse, non si ignorabat. Forsitan enim si scivisset alienam rem esse, non legasset: & ita divus Pius rescripsit. Et verius est ipsum qui agit, id est, legatarium probare oportere, scivisse alienam rem legare defunctum, non heredem probare oportere, ignorasse alienam: quia semper necessitas probandi incumbit illi, qui agit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ratio & exceptio & quid de feudis?

REs alienas sub illa interpretatione quæ hic adhibetur, legari posse, responsum quoque est in *l. cum serv. 39. §. constat 7. de legat. 1. l. fideicom. 11. §. si servo 16. l. 14. non dub. §. ult. & l. qui quat. 30. §. ult. de legat. 3.* Ratio est, quia toties voluntas testatoris servanda est, quoties commoda explicatione exitum sortiri potest. *l. 5 vel negare D. testam. quemad. aper. & l. 1. C. de SS. Eccles. junct. §. 11. h. t.* Exceptio regulæ extat in *l. cum alienam 10. C. h. t.* Adde *Fab. ad lib. 6. Cod. tit. 18. def. 21.* Posterior pars §. de probatione legatarii cum priori parte conjungenda & confirmanda, descripta videtur ex *l. verius 21. D. de probat.* Quod res quæ in commercio non est, legari

non possit, neque ejus debeat æstimatio, sensit quoque *Ulpian. in d. l. cum servus 39. §. si vero Salustian. 8. & seqq. D. de legat. 1.* Imo furiosi est, inquit, talia legata testamento adscribere. Hæc cum rationibus plena ac plana sunt, haud dubie quoque in foris servantur. Vide *Joan. à Sande lib. 4. tit. 4. def. 4.* Quid varia consuetudine & rebus judicatis constitutum sit circa feuda, vide apud *Grot. d. tractat. lib. 2. c. 42. Christin. vol. 2. decis. 28. Gudelin. de feud. c. 2. part. 4. n. 16.* Adde *disput. nostr. ad h. §.*

§. 5. Sed & si rem obligatam creditori aliquis legaverit, necesse habet heres (eam) luere. Et (in) hoc quoque casu idem placet, quod in re aliena ut ita demum luere necesse habeat heres, si sciebat defunctus rem obligatam esse, & ita divi Severus & Antoninus rescripserunt. Si tamen defunctus voluerit legatarium luere, & hoc expresserit, non debet heres eam luere.

Hic §. confirmatur & explicatur ex *l. si res 57. de legat. 1. & l. prædia 6. C. de fideicom. d. l. verius 21. de probat. Paul. lib. 3. tit. 6.* Adde *Carpzov. decis. illustr. Saxon. 20.* De exceptione hujus §. in *d. l. 57* disputamus *ad h. t.* quam vide, & *Fachin lib. 12. c. 34 & Vinn. ad h. §.* Quæ cum probabilem conjecturam habeant, in praxi observari probabile est.

§. 6. Si res aliena legata fuerit, & ejus re vivo testatore legatarius dominus factus fuerit: J quidem ex causa emptionis, ex testamento actionem pretium consequi potest. Si vero ex causa lucrativa, veluti ex donatione, vel ex alia simili causa age-

agere non potest : nam traditum est duas lucrativas causas in eundem hominem & eandem rem concurrere non posse. Hac ratione, si ex duobus testamentis eadem res eidem debeatur : interest, utrum rem, an æstimationem ex testamento consequutus sit. nam si rem habet, agere non potest, quia habet eam ex causa lucrativa. si æstimationem, agere potest.

S U M M A R I A.

1. Textus confirmatio ac ratio, sed fortioribus rationibus impugnata.

2. Quid de re sub conditione legata emptæ, remissive?

U M qui rem alienam legatam titulo oneroso comparavit, postea pretium ab herede repetere posse, certi & boni juris est. *l. huiusmodi 84. §. qui serv. 5. D. de legat. 1. l. ex promiss. 19. de O. & A.* Sed quod duæ lucrativæ causæ non possint concurrere in unum hominem eandemque rem, liquidi quidem juris est Romani. *d. l. 19. §. l. Mævius 66. §. duorum 1. de legat. 2.* sed quod in subtilitate potius, quàm in sano ratione consistit. Cur donantis, cur legantis, Cur utriusque voluntas hic non servatur, cum exitum habere possit? Cur potius hic attenditur rei natura, quàm simplex voluntas dominorum res suas alienare volentium? Estne hoc benignius interpretari ultimas voluntates? Unde etiam apparet, legatum in duorum testamentis relictum bis peti posse, sive primo æstimatio, sive res petatur. Mirum est, hæc à nemine hætenus notata esse. Quid, si quis rem emerit, quæ sub conditione legata vel per fideicommissum relicta est? Vide *Joan. à Sande lib. 4. tit. 4. def. 12.*

Y 3

§. 7.

§. 7. *Ea quoque res qua in rerum natura non est, si modo futura est, recte legatur: veluti fructus, qui in illo fundo nati erunt, aut quod ex illa ancilla natum erit.*

S U M M A R I U M.

Ratio §. & an & quomodo | heredes.
hoc legatum transferatur ad

Hic §. descriptus videtur ex *l. quod in rer. 24. D. de leg. 1.* & confirmatur *l. etiam ea 17. de legat. 3. l. 1. §. ult. de condit. & demonst.* Ratio propria, quæque usum hujus infert, hæc est; quia voluntas testatoris instar sanctæ legis custodienda est. *d. l. 1. C. de SS. Eccles.* ideoque tale legatum haud dubie ad heredem transfertur, licet legatarius mortuus sit ante fructus perceptos. Adhæc heres succedit in omne jus defuncti, nisi appareat, testatorem plane soli legatario relinquere voluisse. *DD. comm. ad l. cum illud 2. §. 1. quand. dies leg. ced.*

§. 8. *Si eadem res duobus legata sit, sive conjunctim, sive disjunctim: si ambo perveniāt ad legatum, scinditur inter eos legatum; si alter deficiat (quia aut spreverit legatum, aut vivo testatore decesserit, vel alio quoquo modo defecerit) totum a collegatario pertinet. Conjunctim autem legatur, veluti si quis dicat, Titio & Sejo hominem Stichum do, lego. disjunctim ita, Titio hominem Stichum do, lego, Sejo hominem Stichum do lego. Sed & si expresserit eundem hominem Stichum, æq; disjunctim legatum intelligitur.*

S U M

S U M M A R I A.

- | | |
|----------------------------------------------------|------------------------------------------------------------|
| 1. Textus confirmatio & Illustratio, ratio & usus. | etis & veteri differentia conjunct. & disjunct. remissive. |
| 2. Quid de verbis conjun- | |

Legatum inter conjunctos & disjunctos legatarios dividi posse pro cuiusque portione, quando uterque legatum agnoscit, probat itidem *l. 33. si pluribus. D. de legat. 1. l. duob. 85. de legat. 1. l. conjunctim 80. de legat. 3. § l. re conjuncti. 89. D. eod. l. 23. § 1. C. h. t. § l. un. § 10. § 11. C. de caduc. tollend.* Partem vero deficientis alteri accrescere, confirmatur ex *d. § 11. d. l. un. d. l. conjunctim 80. § l. Marcio 41. pr. de legat. 1.* quæ leges loquuntur de jure accrescendi, quod inter disjunctos locum habet. De conjunctis re & verbis sumus vide *l. 16. si duob. § ult. de leg. 1. § d. l. un. § 10. C. de caduc. toll.* ubi & ratio additur, quia conjuncti propter unionem rei & personarum quasi in unum corpus redacti sunt (vel, ut loquitur Ulpianus in *l. 34. pr. de legat. 1.* quia conjuncti unius personæ potestate funguntur. Uno ergo mortuo ante testatorem, vel repudiante portionem suam ante aditam hereditatem, portio ejus ex verisimili voluntate testatoris collegatario accrescit. Quæ profecto conjectura probabilis est, ideoque etiam Moribus recepta, donec probabiliori conjectura superetur. Vide *Gudel. de jure noviss. lib. 2. c. 5. vers. e contrario. junct. Grot. manud. lib. 2. c. 23.* An jus accrescendi quoque locum habeat inter verbis conjunctos tantum, vide in *disp. nost. ad h. t.* Siquis etiam veterem differentiam conjunctorum & disjunctorum legatariorum scire avet, videat ille Ulpianum *d. tit. 25. de legat. § si duob. 11. § seq.*

§. 9. Si cui fundus alienus legatus sit, & e-
merit proprietatem deducto usufructu, & usuf-
fructus adeum pervenerit, & postea ex testi-
mento agat: recte eum agere, & fundum petere:
Julianus ait: quia usufructus, in petitione, servitu-
tis locum obtinet. sed officio judicis continetur, ut
deducto usufructu, jubeat æstimationem præstan.

S U M M A R I A.

1. Verus intellectus hujus §. | 2. Quid contra Julian. hic
& prima observatio Auctoris. | dici queat.

1. **H**ic §. desumptus est ex *l. non quocunque 82. §. fundus. 2. de legat. 1.* quam si *DD.* paulo peni-
tius introspectissent, non ita variassent circa sensum
& intellectum hujus §. Dicit enim Julianus perspi-
cue, judex tanti illam litem æstimare debet, quan-
tum emptori aberit. Sed cum huic sententiæ Julia-
ni obstare videbatur, quod usufructus pars rei di-
catur, ideoque emptor illam partem petere non
possit, quia ei accrevit, vel ex causa lucrativa obve-
nit. §. 3. *d. l. 82.* Justinianus huic tacitæ objectioni in
hoc §. occurrit, docens usumfructum in petitione
hujus fundi non partem fundi, sed locum servitutis
obtinere. Quasi dicat ex *l. recte 25. de V. S.* aliquem
secure totum fundum petere posse, licet ipse tan-
tum proprietatem, alter usumfructum ejus habeat,
atque adeo non plus re petere. Vel dic, dictam ratio-
nem Triboniani non convenientem & suppositi-
tiam esse. *d. l. 82. §. 2. 3. & 4.* Idem dicendum puto de
ratione *l. Mævius 66. §. fundo 6. de legat. 2.* (quæ
lex omnino huc pertinet) vel verbum *et si*, transpo-
nendum est, post verbum, *consistit*: quod omnium
2. primus observasse videor. Posset tamen quis & hoc
jure

jure ex simplici voluntate testatoris contra Julianum sentire, tantum pretium huic emptori fundi solvendum, quanti fundus tempore mortis testatoris à duobus vel tribus peritis æstimatoribus æstimatus fuit. *arg. l. 12. de R. J.*

§. 10. *Sed si rem legatarii quis ei legaverit, inutile est legatum: quia quod proprium est ipsius, amplius ejus fieri non potest: & licet alienaverit eam, non debetur nec ipsa res, nec æstimatio ejus.*

S U M M A R I U M

Textus exceptio, ratio & ; quid dicendum ad l. 1. de R. Cat.

Hic §. confirmatur ex *l. proprias 13. C. h. t. & l. cetera 41. §. 2. tractari. de legat. 1.* ubi & exceptio hujus §. subjungitur. Ratio cur legatario res sua pure legari non possit, redditur in hoc §. & confirmatur *§. sic itaque 14. Inst. de ad.* Quinimo derisorium magis quàm utile legatum intelligitur, nisi forte appareat, quod pretium rei testator legare voluerit. Altera ratio quod ne quidem alienatione facta, debeat ur æstimatio, confirmatur cum ex *d. §. 2. l. 41. & l. 29. de R. J.* tum ex ratione nostra supra allegata, quæ adeo efficax est, ut facile cedat *l. 1. §. ult. de Reg. Caton.* ubi Celsus à cæteris JCtis dissentire videtur.

§. 11. *Si quis rem suam quasi alienam legaverit, valet legatum. nam plus valet quod in veritate est, quam quod in opinione. Sed & si legatarii esse putavit, valere constat: quia exitum voluntas defuncti habere potest.*

Y §

Quo

QUoniam iustitia hujus §: eridens est. *arg. l. unum* 67. §. *si rem* 8. *de legat.* 2. non sum sollicitus de rationibus à Triboniano adjectis, an prior casui posteriori, posterior ratio priori casui hujus §. applicanda sit. Vide *Bacchov. & Vinn. ad h. §.* A nobis supra quoque regula allegata est, quod omnis voluntas, quæ non est contra bonos mores, quæque comoda interpretatione salvari potest, servanda sit. *arg. l. cum in testam.* 24. *de reb. dub.*

§. 12. Si rem suam legaverit testator, post eaq; eam alienaverit, Celsus putat, si non adimendi animo vendidit, nihilominus deberi. Idemque divi Severus & Antoninus rescripserunt. Idem rescripserunt eum, qui post testamentum factum prædia, quæ legata erant, pignori dedit, ademisse legatum non videri; & ideo legatarium cum herede (ejus) agere posse, ut prædia a creditore luantur. Si vero quis partem rei legatæ alienaverit, pars quæ non est alienata, omnino debetur, pars autem alienata ita debetur, si non adimendi animo alienata sit.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & ratio vera.

Hic §. confirmatur regula, qua traditur, rem pure legatam postea à vivo testatore ex urgente necessitate alienatam, non ademptam videri, nisi hoc probatum fuerit. *l. fideicommissa* 11. §. *si rem suam* 12. *de legat.* 3. Item illa regula, quæ etiam ex priori resultat, quod toties res legata adempta censeatur, quoties à testatore extra causam necessitatis alienata est. *l. rem legat.* 18. *l. legat.* 24. §. 1. *de adim. vel transf. leg.* nisi con-

contrarium probatum fuerit. *arg. l. cum servus 15. D. eod.* Præterea accedit rescriptum Imp. Severi & Antonini in *l. 3. C. h. t.* quo manifeste constitutum est, rem legatam, postea pignori datam, non videri alienatam. Quod autem juris in toto quoad totum, idem juris est in parte quoad partem. *arg. l. quæ de tota 76. de R. V.* Itaque pars alienata tum demum intelligitur adempta, si animo adimendi alienata est, pars non alienata semper debetur. *l. 8. si ex toto. pr. de legat. 1.* ubi & ratio additur, sed minus fortis. Fortior hæc est, quod voluntas non mutata, stare debeat. *arg. l. 32. §. ult. C. de appellat. & l. 27. C. de testament.*

§. 13. Si quis debitori suo liberationem legaverit, legatum utile est, & neque ab ipso debitor, neque ab herede ejus potest heres petere, neque ab alio qui heredis loco sit. Sed & potest à debitor conveniri, ut liberet eum. Potest etiam quis vel ad tempus jubere, ne heres petat.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio.

Liberationem, inquit Ulpianus, posse legari, jam certum est. *l. 3. pr. de liberat. leg.* quanquam enim domino res sua legata videatur *l. 1. pr. eod.* tamen revera debitum seu obligatio, id est, jus creditoris tantum relictum est. Quod vero hæc liberatio etiam heredibus, vel iis qui heredis loco sunt, competat, nec novum, nec infrequens in jure est, quum regulariter illa exceptio, quæ prodest reo, etiam heredi ejus prodesse soleat. *arg. l. 62. de R. J.* nisi plane sit personalis, ut in casu præsentis in *l. 8. §. 3. & 4. & l. Aurel. 20. pr. D. de liberat. legat.* Reliquam partem
§. con.

§. confirmatam vide in d. l. 3. §. nunc aut. 3. & d. l. 3. §. 1. D. eod.

§. 14. Ex contrario, si debitor creditori suo quod debet legaverit, inutile est legatum, si nihil plus est in legato, quam in debito: quia nihil amplius per legatum habet. Quod si in diem; vel sub conditione debitum ei pure legaverit, utile est legatum propter representationem. Quod si vivente testatore dies venerit, vel conditio extiterit, Papinianus scripsit, utile esse nihilominus legatum: quia semel constitit. quod & verum est. Non enim placuit sententia existimantium, extinctum esse legatum, quia in eam causam pervenerit, à qua incipere non potest.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & ratio cur Pauli sententia rejecta sit?

HÆc regula, quod legatum debitoris quo creditori legavit, quod ipsi debetur, non valeat, nisi plus sit in legato, quam est in debito, traditur in variis legibus, quibus & reliqua hujus §. confirmantur & illustrantur. l. si debitor 11. l. legavi 25. v. contra D. de liberat. leg. l. 1. §. si quis cred. 10. & l. 5. verbis. D. ad l. Falcid. Ratio vero cur rejecta sententia Pauli in l. debitor 82 pr. de legat. 2. Justinianus adprobaverit sententiam Papiniani, hæc forte est; quia legatum semel constitit, id est, perfectum & absolutum fuit, ideoque durare debet. arg. l. 85. in ambig. §. 1. de R. I. Huic accedit, quod ultima voluntas benignius & plenius interpretanda sit. l. 12. eod. & toties servanda, quoties commoda interpretatione effectum sortiri

tiri potest; quod Moribus procedit omnimodo, quia illis simplex voluntas testatoris attenditur.

§. 15. *Sed si uxori maritus dotem legaverit, valet legatum: quia plenius est legatum, quam de dote actio. Sed si, quam non accepit dotem, legaverit: divi Severus & Antoninus rescripserunt, si quidem simpliciter legaverit, inutile esse legatum: si vero certa pecunia, vel certum corpus, aut instrumenta dotis in relegando demonstrata sunt, valere legatum.*

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio ejul- | ne usus.
que usus in Belgio cum ratio-

Q Uod legatum dotis plenius sit, quàm actio de dote, apparet primo ex utilitate repræsentationis, quia dos legata mobilis non annua bima trima die repeti potest, sed statim post mortem testatoris. *l. 1. §. 2. de dot. præleg. junct. l. un. §. 7. C. de rei uxor. act.* Secundo ex eo, quod dote relegata, cesset beneficium competentiae. *DD. comm. ad h. §. De dote simpliciter vel in genere legata, deque certa re vel quantitate, licet nulla in dotem accepta sit, idem quod hic, responsum est in l. 3. §. ult. C. de falsa caus. adj. §. l. 25. legavi. sub fin. de liberat. leg. §. l. si sic legat. 75. §. 1. in fin. de legat. 1.* Moribus Belgii prima pars hujus §. vix ullum usum habet. Nam soluto matrimonio dos statim restituenda est. *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de jure dot.* Deinde beneficium competentiae (quod maritus in restitutione dotis non teneatur ultra id quod facere potest) aut cessat in Belgio, ut in Gallia, teste *Autumno in Censura l. 55. de donat. inter vir.*

vir. junct. tamen *Zyp.d.tit.* & tunc frustra legato dotis commodum adferret; aut competit, sed propter legatum dotis non videbitur tacite remissum, cum illa interpretatio dura sit, quam in foro minime sequimur. Plura de hoc beneficio vide in §. 37. *de act.*

§. 16. *Si res legata sine facto heredis perierit, legatario decedit. Et si servus alienus legatus sine facto heredis manumissus fuerit, non tenetur heres. Si vero heredis servus legatus sit, & ipse eum manumiserit, teneri ipsum Iulianus scripsit. nec interest, sciverit, an ignoraverit a se legatum esse. Sed & si alii donaverit servum & is, cui donatus est, eum manumiserit: tenetur heres, quamvis ignoraverit a se eum legatum esse.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac ratio.

Hic §. confirmatur ex *l. non ampl. 16. §. 1. & l. Titia 36. in fin. de legat. 1. l. cum res 47. §. ult. & l. si quis inquil. 112. §. 1. D. de legat. 1.* Ratio facilis est quia res perit suo domino. *l. 9. C. de pign. act.* Ratio cur pereat heredi, qui fuit in culpa interitus, æque intellectu facilis est, ex *l. factum 155. de R. J.* At tamen hoc casu heres liberetur quando res naturaliter interiit, ita ut eodē modo interiisset apud ipsum legatarium, vide in *disputat. nost. ad h. t.* De servis plura non addo, quia nulli apud Nos sunt.

§. 17. *Si quis ancillas cum suis natis legaverit, etiam si ancilla mortua fuerint, partus legati cedunt. Idem est, & si ordinarii servi cum vicariis legati fuerint: quia licet mortui sunt ordinarii.*

ta-

tamen vicarii legato cedunt. Sed si servus fuerit cum peculio legatus, mortuo servo, vel alienato, peculii legatum extinguitur. Idem est, si fundus instructus, vel cum instrumento legatus fuerit. Nam fundo alienato, & instrumenti legatum extinguitur.

S U M M A R I A.

1. Textus comprobatio ac ratio.

2. Adprobata sententia Labeonis contra hunc §.

Quoniam legatis ancillis cum natis suis, & ordinariis servis legatis vicariis, duo principalia legata relicta intelliguntur. *l. 3. D. de pec. leg.* non est mirum, ancillis & ordinariis servis mortuis, deberi nihilominus natos & vicarios. *d. l. 3. & 4. D. eod.* Cur secus sit in servo cum Peculio legato. *l. 1. D. ibid.* vide in *l. 2. d. t.* De fundo cum instrumento & instructo legato vide *l. 1. junct. l. 12. §. sed si 27. de instruct. vel instrum. leg.* Ratio est in *d. l. 2. D. de pecul. leg.* Sed nobis magis placet sententia Labeonis in *l. 5. de instruct. vel cum instrument. leg.* Nam sive quis fundum legaverit cum instrumentis sive fundum & instrumenta ejus, alienato vel extincto fundo, tamen instrumenta debentur; quia omnia & singula legata sunt, ergo omnia & singula debentur; & quod non est revocatum, cur subsistere prohibetur? Deinde illa regula, quod sublato principali, tollatur accessio, hac subtilitas potius est quam ratio aut conjectura, & contra simplicem voluntatem testatoris, quam passim in foro benignius interpretamur. *l. 12. de R. J.* Adde *Autumn. in Cens. Gallic. ad l. mortuo bove 49. de legat. 2.*

§. 18. Si grex legatus fuerit, & postea ad unam ovem pervenerit: quod superfuerit, vindi-

ca-

cari potest. Grege autem legato, etiam eas oves quæ post testamentum factum gregi adjiciuntur legato cedere, Iulianus ait. Est autem gregis unum corpus ex distantibus capitibus, sicut ædium unum corpus est ex coherentibus lapidibus.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & ratio, & quid de 7 vel 8 ovib. legat?

Hic §. transcriptus videtur partim ex *l. grege 21* & seq. *D. de legat. 1.* partim ex *l. 30. rerum pr. D. de usucap.* Ratio dubitandi apud nos nulla est, quia qui totum legavit, etiam singulas ejus partes legasse conjicitur. Facit quoque *l. solum 49 §. 1. de R.V.* An ergo in una etiam ove ususfructus retineri potest? quidni, propter rationes hic & in §. precedenti allegatas? Quare Ictus in *l. ult. quib. mod. usus amitt.* verba testatoris captare videtur cum debuisset ea interpretari plenius. *d. l. 12. de R. I.* Quid? si voluit totius gregis ususfructum legare, multo magis unius ovis, nisi contraria appareat voluntas testatoris. Quid, si gregem ovium legavit testator, qui tantum 7 vel 8 habebat? puto & hoc casu servandam voluntatem esse; quia unusquisque gregem pro suo arbitrio constituere potest & non tam gregem quam singulas oves, quas habuit, legasse intelligitur. Quod quanquam non nihil videatur contra *l. 3. de abig.* tamen in foro receptum puto, ubi verisimiliorem conjecturam sequimur.

§. 19. *Ædibus denique legatis, columnas & marmora, quæ post testamentum factum adjecta sunt, legato (dicimus) cedere;*

Hic

Hic §. cum regula generali, quod scilicet accessorium sequatur jus & naturam sui principalis, tum legibus specialibus adjuvatur. *l. cætera 41. §. pen. & l. servum. 44. §. si areæ 4. D. de legat. 1.* Quod jus cum in probabili conjectura fundatum sit, etiam receptum dici potest.

§. 20. Si peculium legatum fuerit, sine dubio, quicquid peculio accedit vel decedit vivo testatore, legatarii lucro vel damno est. Quod si post mortem testatoris ante aditam hereditatem (aliquid) servus adquisierit, Iulianus ait, si quidem ipsi manumisso peculium legatum fuerit, omne quod ante aditam hereditatem adquisitum est, legatario cedere, quia huiusmodi legati dies ab adita hereditate cedit. sed si extraneo peculium legatum fuerit, non cedere ea legato, nisi ex rebus peculiaribus actum fuerit peculium. Peculium autem, nisi legatum fuerit manumisso non debetur: quamvis si vivus manumiserit, sufficit, si non adimatur, & ita divi Severus & Antoninus rescripserunt. Idem rescripserunt, peculio legato non videri id relictum, ut petitionem habeat pecuniæ, quam in rationes dominicas impenderit. Idem rescripserunt, peculium videri legatum, cum rationibus redditis liber esse iussus est, & ex eo reliqua inferre.

Z

S u m-

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio ejus- | que limitatio aut reprehensio.

DE jure & ratione cur peculium servi crescat & decrescat lucro & damno legatarii, dixi in §§. *proxime præcedentibus*. Reliqua hujus §. confirmantur & explicantur ex *l. denique 8. §. utrum 8. de pecul. legat.* ubi Ulpianus aliam rationem de peculio ipsi servo manumisso relicto adfert, quâ aut Triboniani ratio hic allata perstringenda, aut saltem adjuvanda & supplenda est. Rescriptum Severi & Antonini de differentia manumissionis inter vivos & in testamento factæ ratione peculii, non extat; sed simile constitutum reperitur in *l. un. C. de pecul. ejus qui &c.* Sed rescriptum de peculio legato quod non habet petitionem pecuniæ, extat in *l. 6. si pecul. §. sicut 4. D. de pecul. leg.* Item & hoc extat, quod in fine hujus §. indicatur. Vide *d. l. 8. §. interdum 7. D. eod.* Sed hæc de servis, quorum tamen quædam filiis familias applicari possunt, ut colligere licet ex iis, quæ supra de peculio & patria potestate diximus.

§. 21. *Tam autem corporales res legari possunt, quam incorporales & ideo quod defuncto debetur, potest alicui legari, ut actiones suas heres legatario præstet, nisi exegerit vivus testator pecuniam. nam hoc casu legatum extinguitur. Sed & tale legatum valet, Damnas esto heres meus domum illius reficere, vel, illum ære alieno liberare.*

S u m-

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque | latior explicatio.

PRincipium hujus §. confirmatur ex *l. cætera* 41. *pr. de legat. 1. & Paul. lib. 3. sent. c. 8.* atque adeo etiam nomina legari posse, quia non tam res quam jus ad eam legatum intelligitur. Quo casu legatarius vel actiones directas ab herede petere debet, vel utili actione agere. *d. l. si sic* 75. §. 2. & *l. legatum* 105. *D. de legat. 1. junct. l. ex legato* 18. *C. h. t.* Extinctum videri ligatum actionis, quando ipse creditor exegit, dicitur quoque in *d. l. 75. §. 2.* quæ probabili conjectura, nititur, donec probabiliori vincatur. *arg. l. 11. §. ergo* 13. *de leg. 3.* De legatis facti, aut his similibus, vide *l. si cui* 49. §. ult. *de legat. 1. & l. mortuo* 49. §. fin. *de leg. 2.* An in stipulationibus facti promissor præcise ad ipsum factum teneatur, videre est ad §. ult. *Inst. de V. O.* De ratione vero, cur legatum tei vel facti valeat, nihil dixi, quia cuique obvia ex nostris quæ sæpius ad nauseam repetere non lubet.

§. 22. Si generaliter servus vel res alia legatur: electio legatarii est, nisi aliud testator dixerit.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio ac | legatis?
imitatio, & quid de ædificiis

Hic §. confirmatur ex *l. 71. si domus pr. l. si servus* 108. §. 2. *de legat. 1. & l. 2. §. 1. de opt. leg.* juncta tamen *l. legato. 37. D. de legat. 1.* Ratio hujus §. ita temperati ex *d. l. 37.* ex benigna & verisimili voluntate

Z 2

tate

tate deprompta videtur. Sed si testator unum ex ædificiis suis, vel fundum ex fundis suis legavit, cum nec ædificium ullum, nec fundū haberet, legatum haud dubie inutile erit. *d.l. 71. pr. de leg. 1.* Sed si simpliciter in genere legavit domum, puto valere legatum, licet nullam domum testator habeat. *arg. d.l. 37. de legat. 1.* Ratio est, quia voluntas testatoris, præsertim si commode exitum habere potest, ita interpretanda est, ut valeat potius quam pereat. Paulo aliter tamen Moribus Hollandiæ receptum putat *Grot. d. tract. lib. 2. part. 22.* Vide & *disp. nostr. ad h.t.*

S. 23. Optionis legatum, (id est,) ubi testator ex servis suis, vel aliis rebus optare legatarium jusserat, habebat olim in se conditionem: & ideo nisi ipse legatarius vivus optasset, ad heredem legatum non trans mittebat: sed ex constitutione nostra & hoc in meliorem statum reformatum est, & data est licentia heredi legatarii optare (servum,) licet vivus legatarius hoc non fecerit. Et diligentiore tractatu habito, & hoc in nostra constitutione additum est, si ve plures legatarii extiterint, quibus optio relicta est, & dissentiant in corpore eligendo: si ve unius legatarii plures heredes (sint,) & inter se circa optandum dissentiant, alio aliud corpus eligere cupiente, non pereat legatum (quod plerique prudentium contrabenevolentiam introducebant) fortunam esse huius optionis iudicem, & sorte hoc esse dirimendum, ut ad quem fors venerit, illius sententia in optione præcellat.

S u M

S U M M A R I U M.

Juris veteris ac novi hic | tractatio ac ratio.

Vestigium juris veteris de optionis legato non translato ad heredem, extare videtur in *l. 3. in fin. d. qui & à quib. man.* Sed constitutio quæ hoc Justinianus introduxit, non extat. Ratio tamen ejus probabilis est. *arg. l. 62. de R. J. junct. §. 11. h. t.* Constitutio quâ rem forti committendam esse constituit, quando legatarii vel heredes in optione dissentiant, extat in *l. ult. pr. C. comm. de legat.* quæ plane convenit principiis nostris, quibus diximus simpliciter voluntatem testatoris servandam, etiam in heredibus legatarii, nisi contraria conjectura aut probatio demonstrari possit. Facit huc eleganter. *c. 16. Prov. vers. ult. & ibi annotat. 1. Samuel. 10. v. 20. Act. 1. v. pen. & ult. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 16. art. 13.*

§. 24. Legari autem illis solum potest cum quibus testamenti factio est.

Hic § confirmatur & illustratur ex *l. debitor 82. §. 2. & l. 101. si servo §. 1. de legat. 1.* & ex iis quæ supra diximus ad §. 4. *de hered. qual.* Ratio §. est, quia testamentum juris civilis est, ideoque in eo non possunt legata relinqui, nisi iis cum quibus jure Romano testamenti factio est. Moribus ei qui in captivitate est, legatum relinqui posse, indubitatæ consuetudinis est. Vide quæ dixi ad *tit. 12. lib. 1.* Sed nec homini turpi, aut infami, aut alii contra utilitatem publicam legare licet. An fisco, an heredibus ab intestato ad judicandum sit, dixi *supra ad §. 1. tit. 18.*

§. 25. Incertis vero personis neque legata, neque fideicommissa olim relinqui concessum erat. Nam ne miles quidem incertæ personæ poterat relinquere, ut divus Hadrianus rescripsit. Incerta autem persona videbatur, quam incerta opinione animo suo testator subiciebat, veluti si quis ita dicat, quicumque filio meo filiam suam in matrimonium dederit, ei heres meus illum fundum dato. Illud quoque, quod iis relinquebatur, qui post testamentum scriptum primi consules designati essent, æque incertæ personæ legari videbatur & denique multæ aliæ huiusmodi species sunt. Libertas quoque incertæ personæ non videbatur posse dari; quia placebat nominatim servos liberari. Sub certa vero demonstratione, id est ex certis personis incertæ personæ recte legabatur, veluti ex cognatis meis, qui nunc sunt, si quis filiam meam uxorem duxerit, ei heres meus illam rem dato. Incertis autem personis legata vel fideicommissa relicta, & per errorem soluta, repeti non posse, sacris constitutionibus cautum erat.

S U M M A R I U M.

Quibus personis incertis legata relinqui possint,

HOc jus verus confirmatur ex Ulpiano tit. de legat. 25. §. incertæ 17. & Paulo 3. sent. tit. 6. §. legatum nisi. Ratio ejus redditur ab Ulpiano tit. 23. quæ hered. instit. §. 3. incerta. quoniam, inquit, consilium testatoris certum esse debet. Sed illam rationem non

non plane fuisse civilem, nec voluntatem plane incertam in casibus hic propositis, significant finalia hujus §. ubi legatum talibus personis incertis solum repeti non potest, quia naturaliter dedebatur. *arg. l. 13. naturaliter. de condict. indeb.* Sed plane incertis personis neque hereditatem, neque legata relinquere posse, certissimi juris veteris & novi est. Vide *Ioan. à Sande lib. 4. tit. 4. def. 1.*

§. 26. *Posthumus quoque alieno inutiliter (antea) legabatur. Est autem alienus posthumus qui natus inter suos heres testatori futurus non est. Ideoque ex emancipato filio conceptus nepos, extraneus erat posthumus avo.*

Hic §. ejusque ratio traditur in *d. §. 3. tit. 23. in fragment. Ulp.* apud quem *eod. tit. §. eos qui 16.* definitur postumus alienus, sed à contrario sensu ex definitione postumi sui.

§. 27. *Sed nec hujusmodi species penitus est sine justa emendatione relicta: quum in nostro Codice constitutio posita sit, per quam & huic parti medemur, non solum in hereditatibus, sed etiam in legatis & fideicommissis, quod evidenter ex ipsius constitutionis lectione clarescit. Tutor autem nec per nostram constitutionem incertus dari debet, quia certo judicio debet quis pro tutela suæ posteritati cavere.*

S U M M A R I U M.

Ratio textus, quid hic de | tutore, quid de collegiis illicitis.

Quanquam hæc constitutio non extet, nisi forte intelligatur *l. 1. C. de incert. person.* tamen bona & æqua est, quia voluntas testatoris hic exitum accipere potest, cum illa persona quæ tempore quidem legati incerta est, postea certa fiat. Adde *l. 1. C. de SS. Eccles.* Sed tamen talis incerta persona non posset dari tutor, quia posset esse homo inidoneus. Moribus Belgii collegiis illicitis legare non licet, quia illa non licet ad probare. Sed si quis pauperibus alicujus Collegii etiam illiciti aliquid legavit, valet. Vide *Iacob. Coren observat. Cur. Holl. 9.*

§. 28. *Posthumus autem alienus heres institui & ante poterat, & nunc potest, nisi in utero ejus sit, quæ jure nostro uxor esse non potest.*

S U M M A R I U M.

Textus explicatio ac pro- | batio cum exprobat. Auctor.

Prima pars hujus §. aut negativa particula adjuvanda est post verbū *autem*, aut de jure Prætorio accipienda est, quasi dicat Tribonianus, & olim jure prætorio postumus alienus institui potuit. *pr. Inst. de bonor poss.* & nunc jure Civili potest. Vide *DD. ad h. §.* Usus hujus certus est ex modo allegatis in §. 27. Posterior pars confirmatur ex *l. si quis posth. §. 1. & pen. D. de liber. & postum.* Sed cur Moribus nostris non posset quis postumum, qui ex sorore sua vel alia muliere nupta nasciturus est, heredem instituere, non videq.

§. 29.

§. 29. Si quidem in nomine, cognomine, pronomine (agnomine) legatarii testator erraverit, cum de persona constat, nihilominus valet legatum. Idemque in heredibus servatur, & recte. Nomina enim, significandorum hominum gratia reperta sunt, qui si alio quolibet modo intelligantur, nihil interest.

Hic §. confirmatur ex *l. si in nomine 4. C. de testam.* & *l. quoties. 9. §. 8. de hered. instit. l. 8. si ita §. 2. de bonor. poss. sec. tab.* & *l. nominatim 34. de condit. & demonstr.* Ratio ex superioribus evidens est, quia illa persona non est incerta, de qua ex aliis indiciis & demonstrationibus constat, ideoque voluntas quæ hic effectum sortiri potest, servanda est. Usam non addo, ut nec alibi, quando eum quilibet proprio Marte colligere potest.

§. 30. Huic proxima est illa juris regula, falsa demonstratione legatum non permi, veluti si quis ita legaverit, Stichum servum meum veriam do lego licet enim non verna, sed emptus sit, amen de servo constat, utile est legatum. Et convenienter, si ita demonstraverit. Stichum servum quem a Sejo emi, sitque ab alio emptus, utile est legatum, si de servo constat.

Hic §. confirmatur ex *l. demonstratio 17. l. falsa 33. de condit. & demonstrat. l. Quint. Muc. 10. vers. quia certo* & *c. de aur. & arg. leg. l. sic 75. §. 1. de legat. 1.* Ratio hujus juris allegata est in §. 29.

§. 31. *Longe magis legato falsa causa (a-
jesta) non nocet, veluti cum quia ita dixerit: Titio
quia me absente negotia mea curavit, Stichum
do lego. vel ita, Titio, quia patrocínio ejus
capitali crimine liberatus sum, Stichum do
lego. Licet enim neque negotia testatoris un-
quam gesserit Titius, neque patrocínio ejus libe-
ratus sit, legatum tamen valet. Sed si conditu-
naliter enunciata fuerit causa, aliud juris est, ve-
lut hoc modo. Titio, si negotia mea curaverim
fundum (meum) do lego.*

Hic locus confirmatur ex d.l. demonstratio 17.
quod autem 2. & seq. l. cum tale 72. §. falsam
D. de condit. & demonst. ubi & ratio & exceptio pro-
ponitur, quibus si addas rationes nostras super-
traditas, nihil amplius de justitia & usu hujus §. du-
bitabis.

§. 32. *An servo heredis recte legemus, qua-
ritur: & constat pure inutiliter legari, nec quic-
quam proficere, si vivo testatore de potestate here-
dis exierit: quia quod inutile foret legatum, si sta-
tim post factum testamentum decessisset testator
hoc non debet ideo valere, quia diutius testator vi-
xerit. Sub conditione vero recte legatur (servo,
ut requiramus, an quo tempore dies legati cedit, in
potestate heredis non sit.*

SUMMARIUM.

Textus comprobatio, usus | ejusque ratio.

Hic §. confirmatur & illustratur explicationibus & rationibus ex Ulpiano *tit. de legat. 25. §. 20. & seqq. l. Julian. 86. de condit. & demonst. l. cum legato 17. quando dies legat. & l. cætera 41. §. 2. de legat. 1.* Moribus hujus §. usus exiguus est : nam nec servos habemus, nec adscriptitiis aut filiis nostris applicari potest. Ratio in promptu est, quia illa subtilitas & rei natura, quod heres alias simul & debitor & creditor videretur, apud Belgas non attenditur, sed simplex voluntas testatoris servatur, quandiu bonis Moribus nihil adversatur. Deinde hodie legatum filio relictum ne quidem patri quoad usumfructum acquiritur. Vide quæ dixi ad *tit. 9. h. Lib. 2.*

§. 33. Ex diverso, herede instituto servo, quin domino recte etiam sine conditione legetur, non dubitatur. Nam etsi statim post factum testamentum decesserit testator, non tamen apud eum, qui heres sit, dies legati cedere intelligitur, cum hereditas à legato separata sit, & possit per eum servum alius heres effici, si prius, quam jussu domini adeat in alterius potestatem translatus sit, vel manumissus ipse heres efficitur; quibus casibus utile est legatum. Quod si in eadem causa permanserit, & jussu legatarii adierit, evanescet legatum.

CUM hic hereditas à legato separata sit, id est, hereditas & legatum non concurrant in unam e-

an

andemque personam, non evanescit quoque legatum. Cessante enim ratione juris, cessat dispositio ejus. Adhæc legibus quoque hic §. confirmatur. *l. filio 25. §. l. quæsitum. 91. pr. de legat. 1.* Usus indicavi ad §. præced.

§. 34. Ante heredis institutionem inutiliter antea legabatur: scilicet quia testamenta vim ex institutione heredis accipiunt, & ob id veluti caput atque fundamentum intelligitur totius testamenti heredis institutio. Pari ratione nec libertas ante heredis institutionem dari poterat. Sed quia incivile esse putavimus, scripturæ ordinem quidem sequi (quod & ipsi antiquitati vituperandum fuerat visum) sperni autem testatoris voluntatem: per nostram constitutionem & hoc vitium emendavimus, ut liceat & ante heredis institutionem, & inter medias heredum institutiones legatum relinquere, & multo magis libertatem, cujus usus favorabilior est.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------|-------------------------------------------------|
| 1. Juris veteris & novi hic probatio ac ratio | Imperatoris intelligant, & intelligere debeant? |
| 2. Quomodo Mores cōstit, | |

Jure veteri legatum ante heredis institutionem relictum inutile fuisse, aperte quoque scripsit *Ulpian. tit. de legat. 25. §. ante 14. §. tit. seq. §. 6.* Ratio istius juris hic adjecta confirmatur per *dict. §. 14. §. l. 19. quod per man. D. de jure codicill.* Sed recte Justinianus hoc correxit, & utinam in multis aliis juris

uris articulis voluntatem potius quam naturæ ordinem sive rei naturam sequutus fuisset! Constitutionem vero ejus quam vulgo putant non extare, rectam arbitror in *tit. C. de testam. l. 24. § 25*. Vestigium antiquitatis, cui etiam displicuit, magis ordinem scripturæ quàm voluntatem testatoris sequi, videre integrum est in *l. cum pater 77. §. fidei tuæ 12. de leg.*

Mores videntur dictam Constitutionem Imperatoris sic intellexisse, ac si constituisset, ut primo legata relinquerentur in testamento, deinde subjungeret heredis institutio; Sic enim hodie plerique Notarii testamenta conscribunt, sed male. Quamvis enim voluntas testatoris magis quam ordo testamenti spectandus sit, tamen rectius facturi sunt Notarii, si incipiant ab heredis institutione, quia illa pars dignior, caput & basis totius testamenti est. An hodie heredis institutio sit caput & fundamentum necessarium, vide in *disp. nostr. Inst. 11. § apud Gudel. lib. 2. c. 5.*

§. 35. *Post mortem quoque heredis aut legatarii simili modo inutiliter legabatur: veluti si quis ita dicat cum heres meus mortuus, fuerit, do lego. Item, pridie quam heres aut legatarius morietur. Sed simili modo & hac correximus, firmitatem hujusmodi legatis ad fideicommissorum similitudinem præstantes: ne in hoc casu deterior causa legatorum, quam fideicommissorum inveniatur.*

S U M M A R I U M.

Ratio juris veteris & novi, | & an & ubi correctio extet.

HOc jus vetus videre est apud *Ulp d. tit. de leg. §. post mortem* 15. *Paul. 3. sent. tit. 6. §. post. mort.* Ratio est in *l. 1. C. ut act. ab hered.* Ratio rationis videtur, quia absurdum est, ut quis post mortem legatum vel dare vel accipere jubeatur. Sed recte tamen ad exemplum fideicommissi *l. 5. §. 1. de legat. 3.* constituit Justinianus, ut hoc legatum valeat, quia voluntas testatoris commode hic servari potest. Sed extarne & illa correctio in Codice? puto extare in *l. 11. scrupulos. C. de cont. stipul.* Alii vero eam eruunt ex *l. 1. C. ut action. Sc.*

§. 36. Pænæ quoque nomine inutiliter (antea) legabatur & adimebatur, vel transferbatur. Pænæ autem nomine legari videtur, quod coercendi heredis causa relinquitur, quo magis aliquid faciat, aut non faciat: veluti si quis ita scripserit: heres meus si filiam suam in matrimonium Titio collocaverit: vel ex diverso, si non collocaverit, dato decem aureos Sejo: aut si ita scripserit, heres meus si servum Stichum alienaverit: vel ex diverso, si non alienaverit, Titio decem aureos dato. Et in tantum hæc regula observabatur, ut quam plurimis principalibus cōstitutionibus significaretur, nec principem agnoscere, quod ei pænæ nomine legatum sit, nec ex militis quidem testamento talia legata valebant, quamvis aliæ militum voluntates

in ordinandis testamentis valde observabantur. quin etiam nec libertates pœnæ nomine dari posse placebat, eo amplius nec heredem pœnæ nomine adjici posse, Sabinus existimabat: veluti si quis ita dicat, Titius hères esto, si Titius suam suam in matrimonium Sejo collocaverit, ejus quoque heres esto. Nihil enim intererat, qua ratione Titius coërceretur, utrum legatione, an coheredis adjectione. Sed hujusmodi scrupulositas nobis non placuit, & generaliter ea pœnæ relinquuntur, licet pœnæ nomine fuerint relicta, vel adempta vel in alium translata, nihil distare à ceteris legatis constituimus, vel in dando vel in amendo, vel in transferendo: exceptis videlicet illis, quæ impossibilia sunt, vel legibus interdicta, vel alias probrosa. Hujusmodi enim testamentorum dispositiones valere, secta meorum temporum opinatur.

S U M M A R I U M.

Ratio juris antiqui & novi.

Is antiquum hujus §. refert etiam Ulpian. d. tit. d. legat. 25. §. pœnæ causa. 16. & tit. seq. §. 11. Capito in vita D. Pii. Ratio ejus est, quia contra naturam legati est, ut pœnæ nomine relinqui posset; vel contra rei naturam est, eundem heredem simul honorare & onerare sive coërcere. Sed recte & hanc scrupulositatem sustulit Imperator in l. 1. C. de his pœn. nom. Ratio jam sæpius allegata est, quia voluntas testatoris religiose servanda est, nisi sit vel contra

contra bonas leges vel contra bonos mores. *arg.*
filius 15. de condit. instit. Vide plura cum usu apu
Christin. decis. 39. vol. 4.

DE ADEMPZIONE LEGA- TORVM.

TITULUS XXI.

*Ademptio legatorum (sive eodem testamento
 adimantur, sive codicillis) firma est: sed & si
 contrariis verbis fiat ademptio: veluti si quis ita
 quid legaverit, do lego: ita adimatur, non do
 non lego, sive non contrariis, sed & aliis quibus-
 cunque verbis.*

Hic §. confirmatur ex l. Divi 13. l. nihil prohibet
 17. D. h. t. & l. si mihi 12. §. in legat. §. de lega
 1. Ratio est in l. 4. de adim. vel transf. leg. quam pro-
 bo, quia id quod ultima voluntate relinquitur, in
 relictum intelligitur, ut semper alia voluntate con-
 traria pro libitu revocari possit. An idem sit in pro-
 missione, cui nulla interrogatio præcessit, vide ad t.
Inst. de V. O.

§. 1. Transferri quoque legatum ab alio ad
 alium potest: veluti si quis ita dixerit, hominem
 Stichum quem Titio legavi, Sejo do lego: si
 in eodem testamento sive in codicillis hoc fecerit
 quo casu simul (&) Titio adimi videtur, & Sejo
 dari.

Idem

Idem dixit Gajus in *l. sicut §. D. h. t.* quæ in tantum procedunt, ut licet novissimus talis sit, in cujus persona legatum non consistit, tamen ademptum legatum intelligatur *l. plane ubi 33. pr. de legat. i.* An autem Moribus hoc legatum ad fiscum pertineat, vide in *§. i. tit. 18. h. Lib. 2.*

DE LEGE FALCIDIA.

T I T U L U S. XXII.

Supereſt, ut de lege Falcidia deſpiciamus, quâ modus noviffime legatis impoſitus eſt. Cum enim olim lege duodecim tabularum libera erat legandi poteſtas, ut liceret vel totum patrimonium legatis errogare (quippe (cum) ea lege ita cautum eſſet uti quiſque legasſet iuxta rei, ita jus eſto) viſum eſt hanc legandi licentiam coarctare: idque ipſorum teſtatorum gratia proviſum eſt, ob id, quod plerumq; inteſtati moriebantur, recuſantibus ſcriptis heredibus pro nullo aut minimo lucro hereditates adire. Et cum ſuper hoc tam lex Furia, quam lex Voconia lata ſunt, quarum neutra ſufficiens ad rei conſummationem videbatur: noviffimè lata eſt lex Falcidia, qua cavetur, ne plus legare liceat, quam dodrantem eorum bonorum: id eſt, ut ſive unus heres inſtitutus ſit, ſive plures apud eum eoſve pars quarta remaneat.

S U M M A R I A.

1. Textus probatio ejus-
que ratio.

2. Quid cautum hic jure
novo & quæ inde quæstiones

3. Quid hic servetur Mo-
ribus, eorumque ratio & ad-
probatio.

1. **O**lim lege 12. tabellar. unicuique liberam dispo-
nendi super rebus suis facultatem fuisse, testan-
tur quoque *l. verb. 120. de V.S. Ulpian. tit. de tutel.*
12. §. testamento 13. Cic. ad Herenn. lib. 1. Sed hanc
postea coarctatam fuisse, memoriæ prodidit idem
Ulpian. tit. 1. §. 1. & tit. 29. de possess. dand. §. inte-
stati 6. ubi & modum & temperamentum adjecit.
Legem seu plebiscitum Voconii memorat & expli-
cat *Theophil. hic.* Meminit etiam ejus *Cic. lib. 2. de*
fin. & 1. accusat. in Verr. & Dion. lib. 56. De lege Fal-
cidia vide *l. 1. pr. h. t. Ulpian. de legat. 25. §. lex Fal-*
cid. 30. Dion. 48. Ratio hujus juris hæc dicitur, ne
alias testatores sæpe intestati morerentur (quod lu-
gubre est, *l. 6. pr. de interrogat.*) & heredes sine
lucro hereditatem adirent. *hoc pr. & l. potest. 71.*
D. eod. junct. l. quod bon. 15. §. 1. & ult. D. d. tit. Sed
2. quoniam jure novo testator detractionem Falcidiæ
prohibere potest. *Nov. 1. c. 2. §. 2. tantum Falcidia in*
favorem testatoris introducta videtur. arg. l. pen. C. de
pact. An autem hæc prohibitio locum habere pos-
sit in liberis primi gradus: item an Falcidia, id est, legi-
tima liberorum pro numero eorum aucta sit *Nov.*
18. Item an liberi gravati legatis, & legitimam
& Falcidiam deducere possint, & plures alias
3. quæstiones vide in *disp. nost. ad h. t.* Moribus detra-
ctio Falcidiæ apud quasdam Gentes recepta, apud
quasdam damnata est. *Zyp. tit. de testam. Gudelin. d.*
tract. lib. 2. c. 11. Grot. d. Introd. lib. 2. c. 23. Bar. ad h. t.
part.

part. reliq. Schultz. ib. lit. a. Nos censemus, illos Mo-
res, qui ex eo capite libertatem testandi coercuerunt,
quod testator alias facile intestatus discederet, & he-
res onera subiret sine aliquo commodo, contra jus di-
vinum, jus gent. & sanam rationem esse. An nō unus-
quisq; dominus & arbiter rerum suarum *Matth. 20. v.*
15.? An non Reip. expedit, ultimas voluntates testa-
torum, qui jam amplius velle non possuunt, religiose
conservari *l. 5. testam. quemad. aper. Gl. 1. C. de SS. Ec-
cles.?* Unde quidam *DD. d. Nov. 1. c. 2. §. 2.* sic acci-
piunt, ac si tum demum detractioni Falcidiæ locum
fecisset Imperator, quando heres probare potest, te-
statorem errasse in quantitate patrimonii, & ipsi ali-
quam saltem partem relinquere voluisse. Sane si Ju-
stinianus ex præsumptione ita constituit (ut stauunt
DD. comm.) ipse errasse videtur. Cur nō potius quili-
bet dominus præsumitur scire vim & quantitatem
bonorum suorum? Hæ, inquam, rationes longe for-
tiores sunt rationibus hujus juris Civilis.

*§. 2. Et cum quæsitum esset, duobus heredi-
bus institutis (veluti Titio & Sejo) si Titii pars,
aut tota exhausta sit legatis, quæ nominatim ab eo
data sunt, aut supra modum onerata: à Sejo vero
aut nulla relicta sint legata, aut quæ partem ejus
duntaxat in partem dimidiam minuant: an quia
is quartam partem totius hereditatis aut amplius
habet, Titio nihil ex legatis, quæ ab eo relicta
sunt, retinere liceat, ut quartam partem suæ par-
tis salvam habeat: placuit posse retinere. etenim
in singulis heredibus ratio legis Falcidiæ ponen-
da est.*

Hic §. confirmatur *l. in singulis 77. D. h. t.* & in tantum procedit, ut etiam locum habeat in eo casu, quo portio unius heredis ad alium coheredem pervenit vel jure accrescendi vel substitutionis, modo onerata portio accesserit non onerata. *l. i. §. 13. & 14. & l. quod si 78. D. eod.* Vide *disput. nost. ad h.* Usus supra dixi in *pr.*

§. 3. *Quantitas autem patrimonii, ad quam ratio legis Falcidiae redigitur, mortis tempore spectatur. Itaque (verbi gratia) si is, qui centum aureorum patrimonium in bonis habeat, centum aureos legaverit: nihil legatariis prodest, si antea aditam hereditatem per servos hereditarios, aut ex partu ancillarum hereditiarum, aut ex factu pecorum tantum accesserit hereditati, ut centum (aureis) legatorum nomine errogatis heres quartam partem hereditatis habiturus sit: sed necesse est, ut nihilominus quarta pars legatis detrahatur. Ex diverso, si septuagintaquinque legaverit, & antea aditam hereditatem in tantum decreverint bona (incendiis forte, aut naufragiis, aut morte servorum) ut non amplius, quam septuagintaquinque (aureorum substantia,) vel etiam minus relinquatur: solida legata debentur: Nec ea res damno est heredi, cui liberum est non adire hereditatem, quae res efficit, ut sit necesse legatariis, ne destituto testamento nihil consequantur, cum herede in portione pacisci,*

S u m-

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio & | quid hic jure novo mutatum.

Hic §. ad verbum fere descriptus est ex *Gajo in l. in quantitate 73. pr. D. h. t.* cui suffragatur *JCtus in l. 15. §. 3. in fin. & l. cum quo 56. pr. D. eod. tit.* Ratio est, quia post mortem testatoris statim hereditas existit, & legatarii domini rei legatæ esse incipiunt. *la. Tit. 64. in fin. de furt.* Legatarios vel fideicommissarios singulares heredem cogere non posse, ut adeat hereditatem, liquidi juris est. *l. si quis 17. D. si quis omis. caus. testam.* Sed jure novo ipsos legatarios adire posse hereditatem, & non teneri in portione cum herede pacisci, puto perspicuum ex *d. Nov. 1. c. 1. §. 1. vers. si vero nullus &c.* quod Moribus procedit extra aleam dubii, ut facile colligere est ex præcedentibus.

S. 4. Cum autem ratio legis Falcidiae ponitur, ante deducitur *as alienum*, item *funeris impensa*, & *pretia servorum manumissorum*: tunc demum in reliquo ita ratio habetur, ut ex eo quarta pars apud heredem remaneat, tres vero partes inter legatarios distribuuntur, pro rata scilicet portione ejus, quod cuique eorum legatum fuerit. Itaque si fingamus quadringentos aureos legatos esse, & patrimonii quantitatem, ex qua legata erogari oportet, quadringentorum esse: quarta pars legatarius singulis debet detrahi. Quod si trecentos quinquaginta legatos fingamus: octava debet detrahi. Quod si quingentos legaverit, initio quin-

Aa 3 ta

ta, deinde quarta detrahi debet. Ante enim detrahendum est, quod extra bonorum quantitatem est, deinde quod ex bonis apud heredem remanere oportet.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio cum 1 reb. iudicatis

Cum debitor in fraudem creditorum liberaliter esse non debeat, quid mirum, si æs alienum ante Falcid. deducatur. *l. in imponenda 6. C. h. t. & l. qu. fund. 87. §. si quis 2. eod. Quintil. declamat. 273.* Multo minor dubitatio est de impensa funeris quæ cum ære alieno potior est *l. pen. de relig. sumt. fun.* multo magis legatis potior videri debet. *arg. l. & si quis 14 §. i. vers. satius est & c. D. eod.* atque ita iudicavit Senatus Neapolitanus & Mantuanus, teste Tulden. *ad h. t. c. 6.* Cur Falcidia non pertineat ad legatum libertatis. *hic & l. si servus 33. D. h. t.* quilibet vel meracente ex favore libertatis intelligit. Reliqua hujus §. descripta sunt ex *d. l. in quantitate 73. §. ult. D. h. t.* Moribus ad exemplum militis *l. 7. C. h. t.* mallem etiam in testamentis paganorum cessare. Vide ea quæ dixi *ad pr. h. t.*

D E

DE FIDEICOMMISSARIIS,
HEREDITATIBVS: (ET AD SE-
NATVSCONSULTVM TRE-
BELLIANVM.)

TITULUS XXIII.

Nunc transeamus ad fideicommissa, sed prius est ut de hereditatibus fideicommissarius videamus.

Quin Compositores juris cum in *Institut.* tum in *Pandect.* & *Codic.* rationes habuerint istius methodi quæ hodie in dictis libris extat, non videtur dubium; sed an veræ & adæquatæ sint, an veræ & probabiles circa eas conjecturæ Interpretum, mei nec ingenii, nec instituti est inquirere.

S. I. Sciendum itaque est, omnia fideicommissa primis temporibus infirma fuisse, quia nemo invitus cogebatur præstare id, de quo rogatus erat. Quibus enim non poterant hereditatem vel legata relinquere, si relinquebant, fideicommittebant eorum, qui capere ex testamento poterant (hereditatem.) Et ideo fideicommissa appellata sunt, quia nullo vinculo juris, sed tantum pudore eorum, qui rogabantur, continebantur. Postea divus Augustus primus, semel iterumque gratia personarum motus, vel quia per ipsius salutem rogatus quis diceretur, aut ob insignem quorundam

Aa 4

per

perfidiam, jussit consulibus auctoritatem suam interponere. Quod quia justum videbatur, & popolare erat, paulatim conversum est in assiduan jurisdictionem, tantusque eorum favor factus est ut paulatim etiam prator proprius crearetur, quod de fideicommissis jus diceret, quem fideicommissarium appellabant.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------|--------------------------------------------------------------------|
| 1. Varia interpretatio hujus loci | ad necessitatem traductis ex sententia DD. & quid hic usus servet? |
| 2. Quid de fideicommissis | |

4. **A**git hic Imp. historico-juridicum, sed satis obscurum. Olim fideicommissa infirma ac pudor heredis relicta fuisse, probat Justinianus ab illa origine seu ratione, quod testatores, qui incapacibus vel heredatem vel legatum relinquere volebant, soliti sint primo capacibus relinquere, quorum fideicommittebant, ut vellent incapacibus restituere. Ergo hoc usu servabatur, ut istiusmodi heredes vel legatarii fideicommissio gravati possent restituere, si vellent, sed non cogebantur, nec poterant cogi, quia incapaces nullam habebant actionem contra heredes. Unde sequitur, quod hic recte dicatur, fideicommissa primis temporibus infirma fuisse. Sed hæc eadem Alii aliter interpretantur ad *h. §. Ut ut sit de origine quam hic Justinianus attingit, constat satis ex aliis Auctoribus, fideicommissa olim infirma fuisse. Vide Fab. lib. 9. c. 2. Ciceron. 2. de finib. Valer. Max. lib. 4. c. 2. Reliqua hujus §. confirmantur & illustrantur ex pr. Inst. de codicill. Ulpian. tit. de fideicommiss. 26. §. 10. l. 2. §. capta 32. de orig. jur. Plin. 10. c. 78 Senec. de tranquill. c. 11. Sueton. in Claud. c. 23. Fab. lib. 3. 6. An autem*

tem fideicommissa postquam ad necessitatem traducta fuerunt, adhuc iis relinqui potuerint, quibus per leges capere non licebat, vide apud *DD. ad h. §.* qui hoc vulgo negant. *arg. l. 29. §. 30. de ll. & SCtis & l. 7. §. 1. de leg. 3. & si clam. heres fidem dedit de restituendo, statuunt, fisco adplicari l. Inperator 43. de jure fisc. Ulpian. d. tit. de fideicomm. §. 15.* Si palam rogatus est, manere apud heredem. *l. ult. §. ult. de his quæ ut indign. & l. filius 14. §. 1. ad Cornel. de fals. Moribus fideicommissa & firma sunt, & frequentia, sed incapacibus vel indignis relicta tacite & in fraudem juris, non fisco, sed heredibus testatoris applicanda videntur. arg. illorum quæ dixi ad tit. 18. de inoff. testament.*

§. 2. In primis igitur sciendum est, opus esse, ut aliquis recto jure testamento heres instituatur, ejusque fideicommittatur, ut eam hereditatem alii restituat. alioqui inutile est testamentum, in quo nemo heres instituitur. Cum igitur aliquis scripserit, Lucius, Titius heres esto: potest adjicere, rogo te Luci Titii, ut cum primum poteris hereditatem meam adire, eam Cajo Sejo reddas restituas. Potest autem quisque & de parte restituenda heredem rogare. Et liberum est, vel pure, vel sub conditione relinquere fideicommissum, vel ex certo die.

EUm, qui in testamento fideicommissum vult relinquere, primo debere aliquem directis verbis heredem instituere, quem roget, ut hereditatem restituat, liquidi juris est; quia heredis institutio caput & fundamentum testamenti est. *d. §. 34. Inst de legat*

§ tot. tit. ad SCt. Tribell. De parte hereditatis restituenda ejusque effectu dicam ad §. 5. h. t. Cur vero fideicommissum sub conditione relinqui possit, non tamen directa heredis institutio, dixi ad §. 9. de heredi instit.

§. 3. Restituta autem hereditate, is quidem qui restituit, nihilominus heres permanet: is vero, qui recipit hereditatem, aliquando heredis, aliquando legatarii loco habetur.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio { solverit heres.
& explanatio & quid si

Quoniam ille qui semel heres est, semper heres maneat. l. ei qui 88. in fin. de heredi. instit. §. 7. §. 7. sed quod 10. de minor. haud absurde hic restituta hereditate, nihilominus heres permanere dicitur. Sed tamen eundem conventum à creditoribus hereditariis exceptione tutum esse, & convenientem debitoribus repelli posse, certi juris est. l. 1. §. quanquam 4. D. ad SC. Treb. Sed quid, si solverit? puto eum repetere posse. l. 1. C. eod. præsertim si stipulationes solennes inter heredem & fideicommissarium inter venerint, de quibus in §. 5. h. t. Illum autem qui hereditatem receperat, ex SCto Trebell. heredis loco habitum, ex SCto Pegasiano loco legatarii fuisse, indicat §. 6. h. t. §. Ulpian. in d. tit. de fideicom. §. 12. l. in pari 128. §. 1. de R. J. l. quamvis 40. D. h. t. l. 5. §. 1. quocum eo qui in alien. Latiorem explicationem & usum vide in sequentibus.

§. 4. Et Neronis quidem temporibus Trebellio Maximo & Annao Seneca consulibus senatusconsultum factum est: quo cautum est, ut si hereditas ex fideicommissi causa restituta sit, omnes actiones, quæ jure civili heredi, & in heredem competere, ei, & in eum darentur, cui ex fideicommissio restituta esset hereditas. Post quod senatusconsultum prætor utiles actiones ei, & in eum, qui recipit hereditatem, quasi heredi, & in heredem dare cepit.

Hæc desumpta sunt ex l. 1. §. 1. & 2. D. ad SCt. Trebell. (ubi & in §. 3. D. eod. ratio etiam redditur) & confirmantur ex l. quamvis 40. pr. & l. si ejus 64. pr. D. ibid.

§. 5. Sed quia heredes scripti, cum aut totam hereditatem, aut pene totam plerumque restituere rogabantur, adire hereditatem ob nullum vel minimum lucrum recusabant, atque ob id extinguiebantur fideicommissa: postea Vespasiani Augusti temporibus Pegaso & Pusione consulibus, senatus censuit, ut ei qui rogatus esse hereditatem restituere, perinde liceret quartam partem retinere, atque ex lege Falcidia ex legatis retinere conceditur. Ex singulis quoque rebus, quæ per fideicommissum relinquuntur, eadem retentio permixta est. Post quod senatusconsultum ipse heres onera hereditaria sustinebat. Ille autem, qui ex fideicommissio recipiebat partem hereditatis, legatarii partiarum loco erat, id est, legatarii, cui pars

pars bonorum legabatur; quæ species legati, partitio vocabatur, quia cum herede legatarius partiebatur hereditatem. Unde quæ solebant stipulationes inter heredem & partiarum legatarium interponi, eadem interponebantur inter eum, qui ex fideicommissio recipit hereditatem, & heredem, id est, ut lucrum & damnum hereditarium pro rata parte inter eos commune esset.

HÆc confirmantur ex Ulpiano *d. tit. de fid. 26. §. 12. & 13. & tit. de legat. 25. §. 23. Paul. 4. sent. tit. 3.* Plura non addo, quia statim latius in §. 7. *h. t.* An discrimen sit inter l. Falcid. & SCt. Pegasianum ratione legatorum imputandorum: Item, an heres ultra dodrantem fidei commissis singularibus gravatus quartam partem deducat beneficio legis Falcidiæ, an vero SCti Pegasiani sive Trebelliani, vide in *disp. nost. ad h. §.*

§. 6. Ergo siquidem non plus quam dodrantem hereditatis scriptus heres rogatus sit restituere: tunc ex Trebelliano senatusconsulto restituebatur hereditas, & in utrumque actiones hereditaria pro rata parte dabantur, in heredem quidem jure civili: in eum vero, qui recipiebat hereditatem, ex senatusconsulto Trebelliano tanquam in heredem. At si plus quam dodrantem, vel etiam totam hereditatem restituere rogatus esset: locus erat Pegasiano senatusconsulto, & heres, qui semel adierat hereditatem (si modo sua voluntate adierat) sive retinuerat quartam partem, sive retinere

no-

noluerat : ipse universa onera hereditaria sustinebat. Sed quarta quidem retenta, quasi partis & pro parte stipulationes interponebantur, tanquam inter partiarum legatarium & heredem. si vero totam hereditatem restitueret, emptæ & venditæ hereditatis stipulationes interponebantur. Sed si recusabat scriptus heres adire hereditatem; ob id, quod diceret eam sibi suspectam esse quasi damnosam: cavebatur Pegasiano senatusconsulto, ut desiderante eo cui, restituere rogatus esset; jussu prætoris adiret, & restitueret hereditatem: perindeque ei & in eum, qui reciperet hereditatem actiones darentur, ac juris est ex Trebelliano senatusconsulto. quo casu nullis stipulationibus est opus: quia simul & huic, qui restituit, securitas datur; & actiones hereditariæ ei & in eum transferuntur, qui recipit hereditatem, utroque senatusconsulto in hac specie concurrente.

HÆc partim probantur ex jam dictis, partim ex Ulpiano d. tit. de fideicom. 26. §. si heres 14. & l. quia 4. h. t. ad SCt. Trebell. Paul. lib. 4. sent. tit. 4. De stipulationibus emptæ & venditæ hereditatis vide l. in illa 50. §. 1. de V. O. Jus & usum novum vide in §. seq.

§. 7. Sed quia stipulationes ex senatusconsulto Pegasiano descendentes, & ipsi antiquitati displicuerunt, & quibusdam casibus captiosas eas homo excelsi ingenii Papinianus appellat, & nobis

in

in legibus magis simplicitas quam difficultas placet: ideo omnibus nobis suggestis tam similitudinibus, quam differentiis utriusque senatusconsulti placuit, exploso senatusconsulto Pagasiano, quo postea supervenit, omnem auctoritatem Trebelliano senatusconsulto præstare, ut ex eo fideicommissaria hereditates restituantur: siue habeat heres ex voluntate testatoris quartam, siue plus, siue minus, siue nihil penitus: ut tunc quando vel nihil, vel minus quarta apud eum remanet, liceat ei vel quartam, vel quod deest, ex nostra auctoritate retinere, vel repetere solutum quasi ex Trebelliano senatusconsulto: pro rata portione actionibus, tam in heredem, quam in fideicommissarium competentibus. si vero totam hereditatem sponte restituerit, omnes hereditariae actiones fideicommissario, & adversus eum competant. Set etiam id, quod præcipuum Pagasiani senatusconsulti fuerat, ut quando recusaret heres scriptus sibi datam hereditatem adire, necessitas ei imponeretur totam hereditatem volenti fideicommissario restituere, & omnes ad eum & contra eum transferre actiones: & hoc transposuimus ad senatusconsultum Trebellianum, ut ex hoc solo necessitas heredi imponatur, si ipso nolente adire, fideicommissarius desideret restitui sibi hereditatem nullo nec damno nec commodo apud heredem remanente.

S U M M A R I A:

1. An & quomodo hic stipulationes captiosæ fuerint.

2. Jus ususque circa quartam Trebell.

Stipulationes inter heredem & fideicommissarium tanquam partiarium vel emptorem hereditatis, captiosas fuisse, apparet ex eo, quod actiones nihilominus salvæ manebant adversus heredem. *l. 2. C. de hered. vend.* ideoque ansam & ambages litium inducebant. *Bald. & Vinn. hic.* Quod autem hoc dicitur, heredem quartam partem repetere posse, intelligi debet cum hoc temperamento, si forte per errorem facti plus restituit quam dodrantem. *l. error. q. C. ad l. Falcid. § l. si heres 68. in fin. D. h. t. Paul. 4. sent. tit. de SC. Pegaf.* Vide tamen quæ dixi ad §. 5. *Inst. de hered. qual. & diff.* Hanc tamen detractio-
nem Trebellianicam à testatore prohiberi posse, præterquam in liberis primi gradus, usu receptum est. *Cristin. vol. 1. decis. 316. & vol. 4. decis. 25. 51. & 52. Grot. 2. c. 21.* Ratio dicta est supra ad *tit. de lege Falcid.* Præterea & hoc ex *c. Raynut. & c. Raynald. ext. de testam.* tanquam Evangelium practicatur, quod filius gravatus fideicommisso & legitimam & Trebellianicam deducat. *Guid. Pap. quæstion. 51. Bald. & Jas. in Auth. res quæ C. comm. de leg. Christm. d. vol. 1. dec. 245. Grot. d. lib. 2. part. 20. Neost. decis. 3. & 17.* Rationem vide in *disput. nost. ad h. §.* Plures quæstiones, quas vulgo Interpretes hic scholiis suis & paratilis inserunt, non addo; quia hoc contra præceptum Imperatoris, & meum institutum arbitror: Vide tamen *d. disputat. nostr.* Sed quod dixi in foro servandum circa *l. Falcid.* idem puto recipiendum de SCto Trebell. Vide quæ dixi ad *d. tit. de leg. Falcid. & tit. de inoff. testam.*

§. 8. Nihil autem interest, utrum aliquis esse heres institutus, aut totam hereditatem, aut pro parte restituere rogatur: an ex parte heres institutus, aut totam eam partem, aut partem partis restituere rogatur. Nam & hoc casu eadem observare præcipimus, quæ in totius hereditatis restitutione diximus.

HÆc veteri regula confirmantur: quod jus in toto quantum ad totum, idem jus in parte quoad partem statuitur l. 3. pro derel. l. quæ de tota 76. d. R. V.

§. 9. Si quis una aliqua re deducta, sive præcepta, quæ quartam continet (veluti fundo, vel aliare) rogatus sit restituere hereditatem: similis modo ex Trebelliano senatusconsulto restitutio fiet, perinde ac si quarta parte retenta rogatus esset reliquam hereditatem restituere. sed illud interest, quod altero casu, id est, cum deducta, sive præcepta aliqua re, restituitur hereditas: in solidum ex eo senatusconsulto actiones transferuntur: & res, quæ remanet apud heredem, simul nullo onere hereditario apud eum remanet, quasi ea legato ei acquisita. altero vero casu, id est, cum quarta parte retenta rogatus est heres restituere hereditatem, & restituit: scinduntur actiones, & pro dodrante quidem transferuntur ad fideicommissarium, pro quadrante remanent apud heredem. Quinetiam licet una re aliqua deducta
an

ut præcepta, restituere aliquis hereditatem rogatus sit, in qua maxima pars hereditatis contineatur: æque in solidum transferuntur actiones, & seorsum deliberare debet is, cui restituitur hereditas, ut expediat sibi restitui. Eadem scilicet interveniant, & si duabus pluribusve deductis præceptisve rebus, restituere hereditatem rogatus sit. Sed & si tertia summa deducta præceptave, quæ quartam vel etiam maximam partem hereditatis continet, rogatus sit aliquis hereditatem restituere, idem ius est. Quæ (autem) diximus de eo, qui ex asse institutus est, eadem transferimus & ad eum, qui ex parte heres scriptus est.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio, & satisfacere nequeat?
 quid, si fideicommissarius fa-

ETiam eum qui deducta aliqua re quæ quartam continet, ex SCto Trebelliano reliquam hereditatem restituere debere, atque adeo à Prætoribus quoque cogi posse, ut restituat, respondit JCr. in l. 1. §. si heres 16. & l. ita tamen 27. §. si præceptis 14. ad SC. Treb. Reliqua hujus §. confirmantur ex l. si legatis 30. §. mult. 3. D. eod. Nituntur autem probabili conjectura, quæ sumitur ex illis verbis testatoris, deducta illa re, vel illis rebus deductis: quibus testator satis aperte innuere videtur, se illam rem deductam heredi sine onere relinquere. Sed quid, si fideicommissarius ex bonis restituitis creditoribus & legatariis satisfacere nequeat? Creditores sine dubio nihilominus heredem convenire possunt. Rationem

B b

dixi

dixi in §. 3. *tit. anteced.* Sed legatarios quoque regressum habere adversus heredem, saltem quatenus res deducta quadrantem excedit, nego ac reprehendo; quia illa sententia est contra simplicem voluntatem testatoris, qui legata solvi voluit juxta vires rerum restitutarum. Vide tamen *Grot. d. lib. 2. part. 20. Vinn. & Myns. ad h. §.*

§. 10. *Præterea intestatus quoque moriturus potest rogare eum, ad quem bona sua vel legitime jure, vel honorario pertinere intelligit: ut hereditatem suam totam, partemve ejus, aut rem aliquam (veluti fundum, hominem, pecuniam) alicui restituat: cum alioqui legata, nisi ex testamento, non valeant.*

Hic §. confirmatur ex *l. 1. §. 5. & l. 6. §. 1. D. h. t. l. 3. C. eod. Ulpian. d. tit. de fideicom. §. 9* Rationem dubitandi solvit Paulus in *l. 8. §. 1. de jure codicill.* Sequod hic dicitur, legata non valere nisi ex testamento, puto jure *Nov.* correctum, ut dixi ad §. 3. *de legat.* aut saltem *Moribus*, quibus legata etiam in nudis codicillis relicta valent. Vide omnino quæ dixi ad *tit. 10. §. 11.*

§. 11. *Eum quoque, cui aliquid restituitur potest rogare, ut id rursum alii aut totum, aut partem, vel etiam aliquid aliud restituat.*

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. 1. §. 8. de illor. & §. inde Nerat. 19. D. h. t. ad S. Ct. Trebel. & mulier 22. §. ult. D. eod.* Ratio est simplici voluntate testatoris, quæ utramque paginam in testamenti facit, & instar legis servanda est.

§. 12

§. 12. Et quia prima fideicommissorum cunctabula à fide heredum pendent, & tam nomen, quam substantiam acceperunt: ideo divus Augustus ad necessitatem juris ea retraxit. Nuper & nos eundem principem superare contendentes, exacto, quod Tribonianus vir excellentissimus, ex auctoritate sacri palatii suggestit, constitutionem fecimus: per quam disposuimus, si testator fidei heredis sui commisit, ut vel hereditatem, vel speciale fideicommissum restituat, & neque ex scriptura, neque ex quinque testium numero (qui in fideicommissis legitimus esse noscitur) possit res manifestari, sed vel pauciores, quam quinque vel nemo penitus testis intervenerit: tunc sive pater heredis, sive alius quicumque sit, qui fidem heredis elegerit, & ab eo restitui aliquid voluerit, si heres perfidius entus adimplere fidem recusat, negando rem ita esse subsequutam, si fideicommissarius iurjurandum detulerit, cum prius ipse de calumnia iuraverit, necesse eum habere vel iurjurandum subire, quod nihil tale à testatore audiverit, vel recusantem ad fideicommissi vel universalis, vel specialis, solutionem coarctari, ne depercat ultima voluntas testatoris fidei heredis commissa. Eadem observari censuimus, & si à legatario vel fideicommissario aliquid similiter relictum sit. Quod si is, a quo relictum dicitur (postquam negaverit,) confiteatur quidem aliquid à se relictum esse, sed ad legis autilitatem recurrat, omnino solvere cogenamus.

S U M M A R I A

1. Ratio constit. & appro-
batio ex jure Divino.

2. Quid, si testator ab uno

teste aliquid petierit, & qui
hic usus?

- D**E origine fideicommissorum diximus ad §. 1. /
1. Constitutio vero Justinian. cujus summa hic
refertur, extat in *l. ult. C. de fideicom.* Ratio ejus a
quissima est, ne scilicet depereat ultima voluntas te
statoris, quæ hic præsumitur ex juramento calum
niæ, quod primo præstat fideicommissarius. Jusju
randum autem omnis controversiæ decisionem esse
oportere, docet *Paul. ad Heb. c. 6. v. 16. & c. 22. Exod.*
v. 10. § 11. Quare, si de jure divino loquamur, te
ties heredi dictum jusjurandum deferri potest, quo
ties probabilis præsumptio est, ipsius fidei à teste
tore aliquid commissum esse. Quid ergo, si testato
coram Notario & uno vel altero teste, vel coram solo
2. Notario seu uno teste ab herede præsentate petiit, ut, a
liquid restitueret? Si fatetur, solvere debet, ut reus cõ
fessus. *tot. tit. de conf. si neget, haud dubie jusjurandum*
deferri potest. d. c. 22. Exod. & d. c. 6. ad Heb. quod
& jure Saxon. servatur. *Schultz. ad tit. seq. lit. a.* Quid
si absens fuerit? vide *disput. nostr. ad h. t.* Ulterioren
praxin hujus §. vide apud *Joan. à Sande lib. 4. tit. 5*
def. 18.

DE SINGVLIS REBVS PER
FIDEICOMMISSUM
RELICTIS.

TITULUS XXIV.

Potest tamen quis etiam singulas res per fideicommissum relinquere: veluti fundum, argentum, hominem, vestem, (C) pecuniam numeratam: C vel ipsum heredem rogare, ut alicui restituat, vel legatarium, quamvis à legatario legari non possit.

SUMMARIUM.

Textus probatio & ratio & { tuerit, hodie possit?
cur à legatario legari non po-

HÆc confirmantur ex *Ulpiano tit. de legat. 25. §. 19. Gajo tit. 7. lib. 2. §. 3. l. 5. §. 1. de legat. 1. l. ab eo 9. C. de fideicom.* Ratio vero cur ab herede vel legatario fideicommissum etiam singulare relinqui possit, est simplex testatoris voluntas, quæ cum non est contra bonos mores, exitum habere debet. Sed dicat, quis cur ergo à legatario legari non potest? Rationem reddit *Ulpian. d. tit. pr.* Sed quoniam illa vetus civilis & subtilis est, videtur à Justiniano rejecta, ita ut legatum jure fideicommissi valeat. *l. 2. C. comm. de legat. ut dixi ad §. 3. Inst. de legat.* Moribus hæc extra dubium sunt.

§. 1. Potest autem non solum proprias res te-
B b 3 sta-

stator per fideicommissum relinquere, sed & heredis, aut legatarii aut fideicommissarii, aut cuiusbet alterius. Itaque legatarius & fideicommissarius non solum de ea rogari potest, ut eam alia restituat, quæ ei relicta sit: sed etiam de alia, si ipsius, sive aliena sit. Hoc solum observandum est, ne plus quisquam rogetur alicui restituere, quam ipse ex testamento ceperit: nam quod amplius est, inutiliter relinquitur. Cum autem aliena res per fideicommissum relinquitur: necesse est ei, qui rogatus est, aut ipsam redimere & prestare, aut æstimationem ejus solvere.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------|------------------------------------|
| 1. Textus comprobatio & ratio. | condit. acceperit, ut restitueret? |
| 2. Quid, si legatarius sub | |

- H**æc descripta & composita videntur ex *Inst. Ga.* lib. 2. tit. 7. de fideicom. §. 4. 5. & 6. Ratio videtur cur fideicommissum valeat, & si in re aliena consistat, redimi debeat, allegata est supra ad §. 4. *In de legat.* Ratio regulæ quæ hic in fideicommissum observanda traditur, & multis aliis legibus confirmatur. l. 1. §. si is qui 17. D. ad SC. Treb. & l. filiusfamilias 114. §. 3. de legat. 1. hæc est; quia nemo plus onera debet, quam sit honoratus. l. 10. de R. J. & l. 6. in fin. de leg. 3. Sed quid, si legatarius vel fideicommissarius juraverit aut sub illa conditione legatum vel fideicommissum acceperit, ut plus restitueret, quam ex hereditate testatoris percepit? omnino hoc jusjurandum servandum, & fideicommissum præstandum est; quia unusquisque suæ conventioni sive expressæ sive tacitæ sit

re debet: Quare Hotomann. hic dissentientem satis demirari nequeo, nisi forte loquatur de jure Romano. Plures exceptiones seu potius declarationes hujus §. vide apud *Balduin. & Vinn. ad h. §.*

§. 2. Libertas quoque servo per fideicommissum dari potest, ut heres eum rogetur manumittere, vel legatarius, vel fideicommissarius. nec interest, utrum de suo proprio servo testator roget, an de eo, qui ipsius heredis, aut legatarii, vel etiam extranei sit. Itaq; & alienus servus redimi & manumitti debet. Quod si dominus eum non vendat, si modo nihil ex iudicio ejus, qui reliquit libertatem, recipit; non statim extinguitur fideicommissaria libertas, sed differtur, quia possit tempore procedente, ubicunque occasio servi redimendi fuerit, præstari libertas. Qui autem ex fideicommissi causa manumittitur, non testatoris fit libertus, etiamsi testatoris servus sit, sed ejus qui manumittit. At is, qui directo ex testamento liber esse jubetur, ipsius testatoris libertus fit, qui etiam *orcinus* appellatur. Nec alius ullus directo ex testamento libertatem habere potest, quam utroque tempore testatoris fuerit, & quo faceret testamentum, & quo moreretur. Directa autem libertas tunc dari videtur, cum non ab alio servum manumitti rogat, sed velut ex suo testamento libertatem ei competere vult.

Hæc quoque descripta videntur ex *Inst. Gaji d. tit. §. 7.* Sed quoniam talia sunt de servis, quæ
B b 4
nec

nec adscriptitiis adplicari possunt, ulteriori confirmatione aut illustratione forensi abstineo. Vi quæ dixi ad *Lib. 1.*

§. 3. Verba autem fideicommissorum hæc maxime in usu habentur, peto, rogo, volo, mando, fidei tuæ committo, quæ perinde singula firma sunt, atque si omnia in unum congesta essent.

S U M M A R I U M.

Notatio circa quedam verba, sed quæ hodie non attendenda.

HÆc confirmantur ex *Ulpiano tit. de fideicom. §. 1. & Paulo 4. sent. 1.* ubi tamen notandum, quod verba imperativa habeant vim precariorum, si hoc ex verisimili voluntate testatoris appareat. Sed frustra de his verbis amplius laboramus, cum non tantum Moribus, sed etiam constitutione Justiniani *l. 2. C. comm. de legat.* omne verbum, quo legare vel fideicommittere voluit testator, ratum & utile habetur. Latiorum usum de fideicommissis vide apud *Christin. decis. 40. & seqq. plur. vol. 4.*

D E C O D I C I L L I S.

T I T U L U S XXV.

Ante Augusti tempora constat codicillorum jus in usu non fuisse, sed primus Lucius Lentulus (ex cujus persona etiam fideicommissa esse ceperant) codicillos introduxit. Nam cum decede

re

vet in Africa, scripsit codicillos testamento confirmatos, quibus ab Augusto petiit per fideicommissum, ut faceret aliquid. Et cum divus Augustus voluntatem ejus impleisset, deinceps reliqui ejus auctoritatem sequuti, fideicommissa prestabant: & filia Lentuli legata, quæ jure non debebat, solvit. Dicitur autem Augustus convocasse sapientes viros, interque eos Trebatium quoque, cujus tunc auctoritas maxima erat, & quaesivisse, an posset recipi hoc, nec absonans a juris ratione codicillorum usus esset? & Trebatium suavisasse Augusto, quod diceret utilissimum & necessarium hoc civibus esse propter magnas & longas peregrinationes, quæ apud veteres fuissent: ubi si quis testamentum facere non posset, tamen codicillos posset. Post quæ tempora cum & Labeo codicillos fecisset: jam nemini dubium erat, quin codicilli jure optimo admitterentur.

S U M M A R I U M.

Probatio juris veteris & novæ ! vi, ejusque hic usus.

HÆc partim historiam, partim jus continent; sed quoniam juris professio magis, quam historiæ ad nos pertinet, dico tantum, jure veteri legata non nisi in testamento relicta vim habuisse. *l. leg. 36. de leg. 2.* sed jure novo (quod mirum est à Tribon. in §. 3. *de leg. indicatum*, nec hic nec alibi repetitum esse) etiam in nudis codicillis, id est, nullo etiam testamento firmatis relicta firma esse. Quod Moribus sine controversia est; quia voluntas de qua constat ex ore

B b 5

duo.

duorum vel trium testium, vel sola etiam scriptum
testatoris servanda est. Vide quæ dixi ad *tit. de tej
ordin.*

§. 1. Non tantum autem testamento facto po
test quis codicillos facere, sed (&) intestatus qu
decedens fideicommittere codicillis potest. Se
cum ante testamentum factum codicilli facti erant
Papinianus ait, non aliter vires habere, quam
speciali postea voluntate confirmantur. Sed diz
Severus & Antoninus rescripserunt, ex iis codi
cillis, qui testamentum precedunt, posse fideicom
missum peti, si appareat eum, qui testamentum
fecit, a voluntate, quam in codicillis expresse
rat, non recessisse.

S U M M A R I U M.

Probatio veteris & novi juris | & ratio hujus §.

Q UOD jure veteri fideicommissa tantum codicillis
ab intestato relinqui potuerint, dixit & *Paul. in
l. conpiciuntur. 8. D. h. t.* Sed jure novo, aut saltem
Moribus etiam legata codicillis ab intestato relinqui
posse, dixi jam sæpius. Recte autem hic Impp
Severum & Antoninum dissentire à Papiniano sive
fideicommissum sive legatum in codicillis relictum
sit, manifestum est. *arg. l. 27. C. de testam. l. 32. §. ult. C.
de appel. & c. 1. & 2. ext. de nov. oper. nunt.* atque ita
usu receptum esse, testis est. *Vinn. ad h. §.*

§. 2. Codicillis autem hereditas neque dari,
neque adimi potest, ne confundatur ius testamen
torum

torum & codicillorum, & ideo nec exhereditatio scribi. Directo autem hereditas codicillis neque dari neque adimi potest: nam per fideicommissum hereditas codicillis jure relinquitur. Nec conditionem heredi instituto codicillis adjicere, neque substituere directo (quis) potest.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, illustratio & ratio, & quid hic Moribus servetur?

Quod & cur non possit directo heres institui vel substitui in codicillis, dicitur itidem in *l. 10. § 13. § 1. D. h. t. § l. 2. § 7. C. eod.* Quod quis in illis non possit exheredari, vel hereditas alicui adimi, traditur etiam in *l. quidam 27. § 1. D. de condit. instit. § d. l. 2. C. h. t. l. non codicill. 14. C. de testam.* Ratio est in *l. 3. de R. J.* Junctis legibus superioribus. Quod conditio heredi jam scripto adjici in codicillis nequeat, affirmatur quoque in *l. Divi. 6. pr. h. t.* Ratio redditur in *d. l. pen. § 1. de condit. instit.* Quinimo heredi pure instituto ne quidem in testamento secundo conditio adjici potest. *l. si te 27. § 1. de heredib. instit.* ubi & ratio adjungitur. Sed Moribus Belgii neutrum observatur, quia ultima voluntas testatoris servanda est, præsertim cum hodie codicilli eadem solennitate fiant, qua fiunt testamenta. Vide ea quæ dixi *ad tit. de testam. ordin. § Jacob. Coren. consil. 27.*

§. 3. Codicillos etiam plures quis facere potest, & nullam solennitatem ordinationis desiderant.

S u m-

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio usus & ! quæstiones remissive.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *d.l.6. §1.D. de jure codicill. § l. ult. §. ult. C. eod.* Moribus nostris testatorem etiam duobus testamentis decedere posse, dixi supra *ad lib. 2. tit. 17. mst.* An plures quam duo vel tres testes requiri possint, an scriptio testatoris & testium necessaria sit, vide *ad tit. 10. de testam. ordin.* An plane nulla, an vero ferenda sollemnitas in Codicillis requiratur, disputo *ad h. §. ult. ubi & d. §. posteriora verba probantur & illustrantur.*

I N S T I

INSTITVTIONVM

Seu Elementorum

D. J U S T I N I A N I

Sacratissimi Principis

L I B E R T E R T I U S .

DE HEREDITATIBVS QVÆ

AB INTESTATO DEFE-

RVNTVR.

T I T U L U S I .

Intestatus decedit, qui aut omnino testamentum non fecit, aut non jure fecit: aut id, quod fecerat, ruptum irritumve factum est, aut si ex eo nemo heres extiterit.

§. 1. Intestatorum autem hereditates ex lege duodecim tabularum primum ad suos heredes pertinent.

§. 2. Sui autem heredes existimantur (ut supra diximus) qui in potestate morientis fuerint: veluti filius filiave, nepos neptisve ex filio, pronepos proneptisve ex nepote ex filio nato prognatus prognatave. Nec interest, utrum naturales sint liberi, an adoptivi. Quibus connumerari necesse
se

se est etiam eos, qui ex legitimis quidem (nuptiis vel) matrimoniis non sunt progeniti, cuius tamen civitatum dari secundum divalium constitutionem quae super his posita sunt: tenorem, (heredum suorum jura nansciscuntur. Necnon eos, quos nostri amplexa sunt constitutiones, per quas iussimus, (ut si quis mulierem in suo contubernio copulaverit non ab initio affectione maritali, eam tamen, cum qua poterat habere conjugium, & ex ea liberos sustulerit: postea vero affectione procedente, etiam nuptialia instrumenta cum ea faceret, & filios vel filias habuerit: non solum eos liberos, qui post deum editi sunt, justos & in potestate patris esse sed etiam anteriores, qui & iis qui postea nati sunt, occasionem legitimi nominis praestiterunt. Quod obtinere censuimus, & si non progeniti fuerint post dotale instrumentum confectum liberi vel etiam nati ab hac luce fuerint subtracti. Item demum tamen nepos neptisve, pronepos proneptisve, suorum heredum numero sunt, si praecedens persona desierit in potestate parentis esse, sit alia ratione, velut emancipatione. Nam per id tempus, quo quis moritur, filius in potestate ejus sit: nepos ex eo, suus heres esse non potest. Idque & in ceteris deinceps liberorum personis dictum (esse) intelligimus. Postumi quoque, qui si vivo parente nati essent, in potestate (ejus) futuri forent, sui heredes sunt.

§. 3. Sui autem heredes fiunt etiam ignorantes, & licet furiosi sint, heredes possunt existere: quia quibus ex causis ignorantibus nobis acquiritur, ex his causis & furiosis acquiri potest. Et statim morte parentis quasi continuatur dominium, & ideo nec tutoris auctoritate opus est pupillis, cum etiam ignorantibus acquiratur suis heredibus hereditas: nec curatoris assensu acquiritur furioso, sed ipso jure.

§. 4. Interdum autem, licet in potestate (parentis) mortis tempore suus heres non fuerit, tamen suus heres parenti efficitur: veluti (si) ab hominibus quis reversus fuerit post mortem patris sui.) is enim postliminii hoc facit.

§. 5. Per contrarium (autem hoc) evenit, ut licet quis in familia defuncti sit mortis tempore, tamen suus heres non fiat: veluti si post mortem suam pater iudicatus fuerit perduellionis reus, ac per hoc memoria ejus damnata fuerit. suum enim heredem habere non potest, cum fiscus ei succedat, sed potest dici ipso (quidem) jure suum heredem esse, sed desinere.

§. 6. Cum filius filiave, & ex altero filio nepos neptisve existunt, pariter ad hereditatem (avi) vocantur: nec qui gradu proximior est, ulteriorem excludit. Equum enim esse videtur, nepotes neptesque in patris sui locum succedere. Pariter & si nepos neptisve sit ex filio, & ex nepote pronepos proneptisve, simul vocantur. Et quia placuit nepotes neptisve, item pronepotes pro-

proneptesve in parentis sui locum succedere: conveniens esse visum est, non in capita, sed in stirpes hereditatem dividi, ut filius partem dimidiam hereditatis habeat, & ex altero filio duo pluresve nepotes alteram dimidiam. Item si ex duobus filiis nepotes neptesve existant, ex altero unus forte aut duo, ex altero tres aut quatuor: ad unum aut duos dimidia pars pertineat, ad tres vel ad quatuor altera dimidia.

§. 7. Cum autem quaeritur, an quis suus heres existere possit: eo tempore quaerendum est, quod certum est aliquem sine testamento decessisse, quod accidit & destituto testamento. Hac ratione, si filius exheredatus fuerit, & extraneus heres institutus, & filio mortuo, postea certum fuerit heredem institutum ex testamento non fieri heredem, aut quia noluit esse heres, aut quia non potuit, nepos avo suus heres existet: quia quo tempore certum est intestatum decessisse patremfamilias, solus invenitur nepos, & hoc certum est.

§. 8. Et licet post mortem avi natus sit, tamen avo vivo conceptus, mortuo patre ejus, posteaque deserto avi testamento, suus heres efficitur. Plane si & conceptus & natus fuerit post mortem avi: mortuo, patre suo, desertoque postea avi testamento, suus heres avo non existet: quia nullo jure cognationis patrem sui patris attigit. Sed nec ille est inter liberos avi, quem filium emancipatus adoptavit. Hi autem, cum non sui (quantum ad hereditatem) liberi, neque bonorum

torum possessionem petere possunt quasi proximi cognati. Hac de suis heredibus.

§. 9. Emancipati autem liberi, jure civili nihil juris habent (neque enim sui heredes sunt, qui in potestate parentis esse desierunt) neque ullo alio jure per legem duodecim tabularum vocantur. sed prator naturali equitate motus, dat eis bonorum possessionem Vnde liberi, perinde ac si in potestate parentis tempore mortis fuissent, sive soli sint, sive cum suis heredibus concurrant. Itaque duobus liberis existentibus, emancipato uno, & eo qui tempore mortis in potestate fuerit: sane videm is, qui in potestate fuit, solus jure civili heres est, & solus suus heres. sed cum emancipatus beneficio pratoris in partem admittitur, evenit, ut suus heres pro parte heres, fiat.

§. 10. At hi, qui emancipati à parente in adoptionem se dederunt, non admittuntur ad bona naturalis partis quasi liberi: si modo, cum is moretur in adoptiva familia fuerint. Nam vivo emancipati ab adoptivo patre, perinde admittuntur ad bona naturalis patris, ac si emancipati ab ipso essent, nec unquam in adoptiva familia fuisset. Et convenienter, quod ad adoptivum patrem pertinet, extraneorem loco esse incipiunt. Post mortem vero naturalis patris emancipati ab adoptivo patre, & quantum ad hunc adoptivum patrem pertinet, que extraneorum loco fiunt: & quantum ad naturalis patris bona pertinet, nihilo magis liberorum

Cc

gra-

gradum nanciscuntur. Quod ideo sic placuit, quia iniquum erat esse in potestate patris adoptivi, ad quos bona naturalis patris pertineant, utrum ad liberos ejus, an ad agnatos.

§. 11. Minus ergo juris habent adoptivi (filii) quam naturales. namque naturales emancipati, beneficio pratoris gradum liberorum retinent, licet jure civili perdant: adoptivi vero emancipati & jure civili perdunt gradum liberorum, & a pratore non admittuntur, & recte. naturalia enim jura civilis ratio perimere non potest. nec quia desinunt sui heredes esse, possunt desinere filii filiaeve, aut nepotes neptesve esse. adoptivi vero emancipati, extraneorum loco incipiunt esse, quia jus nomenque filii filiaeque, quod per adoptionem consequuti sunt, alia civili ratione, id est, emancipatione, perdunt.

§. 12. Eadem hac observantur, & in ea bonorum possessione, quam contra tabulas testamenti parentis liberis prateritis, id est, neque heredibus institutis, neque ut oportet exheredatis, prator pollicetur. Nam eos quidem, qui in potestate mortis tempore fuerint, & emancipatos, vocat prator ad eandem bonorum possessionem: eos vero, qui in adoptiva familia fuerint per hoc tempus quo naturalis parens moreretur, repellit. Item adoptivos liberos emancipatos ab adoptivo patre, sicut ab intestato, ita longe minus contra tabulas testamenti ad bona ejus (non) admittit: quia desinunt (in) numero liberorum (ejus) esse.

§. 13.

§. 13. *Admonendi tamen sumus, eos, qui in adoptiva familia sunt, qui ve post mortem naturalis parentis ab adoptivo patre emancipati fuerint: intestato parente naturali mortuo, licet ea parte edicti, qua liberi ad bonorum possessionem vocantur, non admittantur, alia tamen parte vocari, scilicet qua cognati defuncti vocantur. Ex qua parte ita admittuntur, si neque sui heredes liberi, neque emancipati obſtent, neque adgnatus quidem ullus interveniat. Ante enim prætor liberos vocat tam ſuos heredes, quam emancipatos, deinde legitimos heredes, deinde proximos cognatos.*

§. 14. *Sed ea omnia antiquitati (quidem) placuerunt: aliquam autem emendationem à noſtra conſtitutione acceperunt, quam ſuper iis perſonis compoſuimus, quæ à patribus ſuis naturalibus in adoptionem alius dantur. Invenimus etenim nonnullos caſus in quibus filii & naturalium parentum ſucceſſionem propter adoptionem admittebant, & adoptione facile per emancipationem ſoluta, ad neutrius patris ſucceſſionem vocabantur. Hoc ſolito more corrigentes, conſtitutionem ſcripſimus, per quam definimus, quando parens naturalis filium ſuum adoptandum alii dederit, integra omnia jura ita ſervari, atque ſi in patris naturalis poteſtate permanſiſſet, nec penitus adoptio fuiſſet ſubſequuta: niſi in hoc tantummodo caſu, ut poſſit ab inteſtato ad patris adoptivi venire ſucceſſionem. Teſtamento autem ab eo facto: neque*

jure civili, neque pratorio, ex hereditate ejus aliquid persequi potest, neque contra tabulas bonorum possessione agnita, neque inofficiosi querela instituta: cum nec necessitas patri adoptivo imponatur vel heredem eum instituere, vel exheredatum eum facere, utpote nullo vinculo naturali copulatum, neque si ex Sabiniano senatusconsulto ex tribus maribus fuerit adoptatus. Nam & in ejusmodi casu, neque quarta ei servatur, neque ulla actio ad ejus persequutionem ei competit. Nostra autem constitutione exceptus est is, quem parens naturalis adoptandum suscepit. Vtroque enim jure, tam naturali, quam legitimo, in hanc personam concurrente: pristina jura tali adoptioni servamus, quemadmodum si paterfamilias sese dederit adrogandum: quæ specialiter & singulatim ex præfata constitutionis tenore possunt colligi.

§. 15. Item vetustas ex masculis progenitos plus diligens solos nepotes vel neptes, qui (quæve) ex virili sexu descendunt, ad suorum vocabat successionem, & jure adgnatorum eos anteponebat: nepotes autem, qui ex filiabus nati sunt, & pronepotes ex neptibus, cognatorum loco connumerans, post adgnatorum lineam eos vocabat tam in avi vel proavi materni, quam in avia vel proavia, sive paterna, sive materna successionem. Divi autem principes non passi sunt talem contra naturam injuriam sine competentem emendatione relinquere: sed cum nepotis & pronepotis nomen commune sit utrisque, tam qui ex masculis quam qui ex sæminis descendunt

dunt: ideo eundem gradum & ordinem successionis eis donaverunt. Sed ut amplius aliquid sit eis, qui non solum naturæ, sed etiam veteris juris suffragiis muniuntur: portionem nepotum, vel neptum, vel deinceps (de quibus supra diximus) paulo minuendam esse existimaverunt: ut minus tertia parte acciperent, quam mater eorum, vel avia fuerat acceptura, vel pater eorum, vel avus paternus sive maternus, quando femina mortua sit, cujus de hereditate agitur: usque (licet soli sint) aduentibus, adgnatos minime vocabant. Et quemadmodum lex duodecim tabularum filio mortuo nepotes, vel neptes, pronepotes vel proneptes in locum patris sui ad successionem avi sui vocat: ita & principalis dispositio in locum matris suæ vel avie eos cum jam designata partis tertiæ deminutione vocat.

§. 16. Sed nos, cum adhuc dubitatio maneret inter adgnatos & memoratos nepotes, quartam partem substantiæ defuncti adgnatis sibi vindicantibus ex cujusdam constitutionis auctoritate: memoratam quidem constitutionem à nostro Codice segregavimus, neque inseri eam ex Theodosiano Codice in eo concessimus. Nostra autem constitutione promulgata, toti juri ejus derogatum est, & sanximus, talibus nepotibus ex filia, vel pronepotibus ex nepte, & deinceps, superstitibus, adgnatos nullam partem mortui successionis sibi vindicare: ne hi, qui ex transversa linea veniunt, potiores iis habeantur, qui

recto jure descendunt. Quam constitutionem nostram obtinere secundum sui vigorem & tempora, & nunc sancimus: ita tamen, ut quemadmodum inter filios, & nepotes ex filio antiquitas statuit, non in capita, sed in stirpes dividi hereditatem: similiter nos inter filios & nepotes ex filia, distributionem fieri jubeamus, vel inter omnes nepotes & neptes, & inter pronepotes & proneptes, & alias deinceps personas: ut utraque progenies, matris vel patris, aviae vel avi, portionem sine ulla deminutione consequatur: ut si forte unus vel duo ex una parte, ex altera tres aut quatuor extens, unus aut duo dimidiam, alteri tres aut quatuor alteram dimidiam hereditatis habeant.

DE LEGITIMA ADGNATORVM SVCCESIONE.

TITULUS II.

SI nemo suus heres, vel eorum quos inter suos heredes prator, vel constitutiones vocant, existat, qui successionem quoquo modo amplectatur: tunc ex lege duodecim tabularum ad adgnatum proximum pertinet hereditas.

S. I. Sunt autem adgnati (ut primo quoque libro tradidimus) cognati per virilis sexus personas cognatione conjuncti, quasi à patre cognati. Itaque (ex) eodem patre nati, fratres, adgnati sibi sunt, qui & consanguinei vocantur: nec requiritur,

an etiam eandem matrem habuerint. Item patruus fratris filio, & invicem is illi adgnatus est. Eodem numero sunt fratres patruales, id est, qui ex duobus fratribus procreati sunt, qui etiam consobrini vocantur. Qua ratione etiam ad plures gradus adgnationis pervenire poterimus. It etiam qui post mortem patris nascuntur, jura consanguinitatis nanciscuntur. Non tamen omnibus simul adgnatis dat lex hereditatem: sed iis, qui tunc proximiores gradu sunt, cum certum esse cæperit aliquem intestatum decessisse.

§. 2. Per adoptionem quoque adgnationis jus consistit: veluti inter filios naturales, & eos, quos pater eorum adoptavit. Nec dubium est, quin improprie consanguinei appellentur. Item si quis ex cæteris adgnatis (tuis), veluti frater, aut patruus, aut deniq; is, qui longiore gradu est, adoptaverit aliquem, adgnatus inter suos heredes esse non dubitatur.

§. 3. Caterum inter masculos quidem adgnationis jure hereditas, etiam si longissimo gradu sint, ultro citroque capitur. Quod ad fæminas vero attinet, ita placebat, ut ipsæ consanguinitatis jure tantum capiant hereditatem, si sorores sint, ulterius non capiant, masculi autem ad earum hereditates (etiam si longissimo gradu sint) admittantur. Quae de causa fratris tui, aut patrui tui filia, vel amita tua hereditas ad te pertinebat: tua vero ad illas non pertinebat. Quod ideo ita constitutum erat, quia commodius videbatur ita jura constitui, ut plerumque hereditates

ad masculos confluerent. Sed quia sane iniquum erat, in universum eas quasi extraneas repelli, prætor eas ad bonorum possessionem admitti ea parte, qua proximitatis nomine bonorum possessionem pollicetur, ex qua parte ita scilicet admittuntur, si neque adgnatus ullus, neque proximior cognatus interveniat. Et hæc quidem lex duodecim tabularum nullo modo introduxit, sed simplicitatem legibus amicam amplexa, simili modo omnes adgnatos, sive masculos, sive fæminas, cujuscunque gradus, ad similitudinem suorum invicem ad successionem vocabat. Media autem jurisprudentia, quæ erat quidem lege duodecim tabularum junior, imperiali autem dispositione anterior: subtilitate quadam excogitata, præfatam differentiam inducebat, & penitus eas à successionem adgnatorum repellebat: omnia alia successionem incognita, donec prætores paulatim asperitatem juris civilis corrigentes, sive quod deerat, implentes, humano proposito alium ordinem suis edictis addiderunt: & cognitionis linea proximitatis nomine introducta, per bonorum possessionem, eas adjuvabant, & pollicebantur his bonorum possessionem, quæ unde cognati appellatur. Nos vero, legem duodecim tabularum sequentes, & ejus vestigia in hac parte conservantes, laudamus quidem prætores suæ humanitatis, non tamen eos in plenum (huic) causæ mederi invenimus. Quare etenim uno eodemque gradu naturali concurrente & adgnationis titu-

titulis, tam in masculis, quam in feminis æqualitate constitutis, masculis quidem dabatur ad successionem venire omnium adgnatorum: ex adgnatis autem mulieribus nulli penitus, nisi soli sorori, ad adgnatorum successionem patebat aditus? Ideo (nos) in plenum omnia reducimus, & ad jus duodecim tabularum eandem dispositionem exaquant, nostra constitutione sancimus omnes legitimas personas, id est, per virilem sexum descendentes (sive masculini generis, sive fœmini sint) simili modo ad jura successionis legitimæ ab intestato vocari secundum sui gradus prærogativam: nec ideo excludendas, quia consanguinitatis jura, sicut germanæ non habent.

S. 4. Hoc etiam addendum nostræ constitutioni existimavimus, ut transferatur unus tantummodo gradus à jure cognationis in legitimam successionem: ut non solum fratris filius & filia (secundum quod jam definivimus) ad successionem patris sui vocentur: sed etiam germanæ consanguineæ, vel sororis uterine filius & filia soli, & non deinceps personæ una cum his adjura avunculi sui perveniant: & mortuo eo, qui patruus quidem est sui fratris filius, avunculus autem sororis suæ soboli, simili modo ab utroq; latere succedant, tanquam si omnes ex masculis descendentes, legitimo jure veniant, scilicet ubi frater & soror superstites non sunt. His etenim personis præcedentibus & successionem admittentibus, ceteri gradus remanent penitus semoti, vide-

licet hereditate in stirpes, sed in capita dividenda.

§. 5. Si plures sint gradus adgnatorum aperte lex duodecim tabularum proximum vocat. Itaque si (verbi gratia) sint defuncti frater & alterius fratris filius, aut patruus: frater potior habetur. Et quamvis singulari numero usus, lex (duodecim tabularum) proximum vocet, tamen dubium non est, quin, si plures sint ejusdem gradus, omnes admittantur. Nam & proprius proximus ex pluribus gradibus intelligitur & tamen non dubium est, quin licet unus sit gradus adgnatorum, pertineat ad eos hereditas.

§. 6. Proximus autem, si quidem nullo testamento facto quisquam decesserit, per hoc tempus requiritur, quo mortuus est is, cujus de hereditate quaritur. Quod si facto testamento quisquam decesserit, per hoc tempus requiritur, quod certum esse coeperit, nullum ex testamento heredem exstaturum, tunc enim proprie quisque intestatus decessisse intelligitur. Quod quidem aliquando longo tempore declaratur. In quo spatium temporis saepe accidit, ut proximior mortuo, proximus esse incipiat, qui moriente testatore non erat proximus.

§. 7. Placebat autem in eo genere percipiendarum hereditatum successionem non esse: id est, ut quamvis proximus, qui secundum ea, quae diximus, vocatur ad hereditatem, aut spreverit hereditatem.

editatem, aut antequam adeat, decesserit: nihilo magis legitimo jure sequentes admittantur. Quod iterum prætores imperfecto jure corrigentes, non in totum sine adminiculo relinquebant, sed ex cognatorum ordine eos vocabant, utpote adnationis jure eis recluso. Sed nos nihil perfectissimo juri deesse cupientes, nostra constitutione, quam de jure patronatus, humanitate suggerente, voluimus, (sancimus) successionem in adgnatorum hereditatibus non esse eis denegandam: cum satis absurdum erat, quod cognatis à prætore avertum est, hoc adgnatis esse reclusum, maxime cum in onere quidem tutelarum & primo gradu definiente, sequens succedit: & quod in onere obtinebat, non erat in lucro permissum.

§. 8. Ad legitimam successionem nihilominus vocatur etiam parens, qui contracta fiducia filium vel filiam, nepotem vel neptem, ac deinceps emancipat. quod ex nostra constitutione omnino inducitur, ut emancipationes liberorum semper videatur quasi contracta fiducia fieri, cum apud veteres non aliter hoc obtinebat, nisi specialiter contracta fiducia parens manumississet.

DE SENATVSCONSVLTO
TERTVLLIANO.

TITVLVS. III.

L Ex duodecim tabularum ita *Stricte* jure utebatur, & praponebat masculorum progeniem, & eos, qui per *fœmini* sexus necessitudinem sibi junguntur, adeo expellebat, ut ne quidem inter matrem & filium filiamve ultra citroque hereditatis capiendæ jus daret, nisi quod *pratores* ex proximitate cognatorum eas personas ad successionem, bonorum possessione, unde cognati adcommodata vocabant.

§. 1. Sed hæc juris angustia postea emendata sunt, Et primus quidem *divus Claudius* matri, ad solatium liberorum amissorum, legitimam eorum detulit hereditatem.

§. 2. Postea autem *senatusconsulto* *Tertuliano* quod *divi Hadriani* temporibus factum est, plenissime de tristi successione matri, non etiam avia deferenda, cautum est: ut *ingenua* trium liberorum jus habens, *libertina* quatuor ad bona filiorum filiarumve admittatur intestato mortuorum, licet in potestate parentis sit, scilicet cum alieno juri subjecta est, jussu ejus adeat (hereditatem,) cujus juri subjecta est.

§. 3.

§. 3. Preferuntur autem matri liberi defuncti, qui sui sunt, qui ve suorum loco sunt, sive primi gradus, sive ulterioris. Sed & filia sua mortua filius vel filia praeponitur ex constitutionibus matri defunctae, id est, aviae suae. Pater vero utriusque, non etiam avus & proavus matri anteponitur, scilicet cum inter eos solos de hereditate agitur. Frater autem consanguineus tam filii, quam filiae excluderat matrem: soror autem consanguinea pariter cum matre admittebatur. Sed si fuerant pater & soror consanguinei, & mater liberis onerata: frater quidem matrem excluderat, communis autem erat hereditas ex aequis partibus fratribus & sororibus.

§. 4. Sed nos constitutione, quam in Codici nostro nomine decorato posuimus, matri subveniendum esse existimavimus, respicientes ad aetatem & puerperium, & periculum, & saepe mortem ex hoc casu matribus illatam. Ideoque iustum esse credimus, casum fortuitum in eius admitti detrimentum. si enim ingenua ter, vel libertina quater non peperit, immerito defraudabatur successione suorum liberorum: quid enim peccavit, si non plures sed paucos peperit? Et dedimus jus legitimum plenum matribus (sive libertis) etsi non ter enixa fuerint vel quater, sed eum tantum vel eam, qui quaeve morte intercepti sunt, et sic vocentur in liberorum suorum legitimam accessionem.

§. 5. Sed cum antea constitutiones jura legi-

gi-

gitimæ successionis perscrutantes, partim matrem adjuvabant, partim eam pręgravabant, nec in solidum eam vocabant, sed in quibusdam casibus tertiam ei partem abstrahentes, certis legitimis dabant personis, in aliis autem contrarium faciebant, nobis visum est recta & simplici via matrem omnibus personis legitimis anteponi, & sine ulla diminutione filiorum suorum successionem accipere excepta fratris & sororis persona, sive consanguinei sint, sive sola cognationis jura habentes, ut quemadmodum eam toti alii ordini legitimo pręposuimus, ita omnes fratres & sorores, sive legitimi sint, sive non, ad capiendas hereditates simul vocemus, ita tamen ut si quidē solę sorores adgnatę vel cognatę, & mater defuncti vel defunctę supersint dimidiam quidem mater, alteram vero dimidiam partem omnes sorores habeant. Si vero mater superstitē & fratre, vel fratribus solis, vel etiam cum sororibus, sive legitima, sive sola cognationis jura habentibus, intestatus quis vel intestata moriatur, in capita distribuatur ejus hereditas.

§. 6. Sed quemadmodum nos matribus prospeximus, ita eas oportet suę soboli consulere scituris eis, quod si tutores liberis non petierint, vel in locum remoti vel excusati, intra annum petere neglexerint, ab eorum impuberum morientium successionē merito repellentur.

§. 7. Licet autem vulgo quęsitus sit filii
fi

filiae, potest (tamen) ad bona ejus mater ex Tertuliano senatusconsulto admitti.

DE SENATVSCONSVLTO
ORPHITIANO.

TITULUS. IV.

PER contrarium autem liberi ad bona matrum intestatarum admittuntur ex senatusconsulto Orphitiano, quod Orphitio & Rufo consulibus effectum est, divi Marci temporibus, & data est tam filio quam filiae legitima hereditas, etiam si alieno juri subjecti sint, & praferuntur consanguineis & adgnatis defunctae matris.

§. 1. Sed cum ex hoc senatusconsulto nepotes (& neptes) ad aviae successionem legitimo jure non vocarentur, postea hoc constitutionibus principalibus emendatum est, ut ad similitudinem filiorum filiarumque, & nepotes & neptes vocentur.

§. 2. Sciendum autem est hujusmodi successiones, quae ex Tertuliano & Orphitiano senatusconsultis deferuntur, capitis deminutione non perimunt, propter illam regulam, qua novae hereditates legitimae capitis deminutione non pereunt, sed illae solae, quae ex lege duodecim tabularum deferuntur.

§. 3. Novissime sciendum est, etiam illos liberos, qui vulgo quaesiti sunt, ad matris hereditate-

tatem ex hoc senatusconsulto admitti.

§. 4. Si ex pluribus legitimis heredibus quidam omiserint hereditatem, vel morte, vel alia causa impediti fuerint, quominus adeant: reliquis, qui adierint, adcrefcit illorum portio, & licet ante decesserint, ad heredes tamen eorum pertinet.

DE SUCCESSIONE COGNATORVM.

TITULUS. V.

POST suos heredes, eosque quos inter suos heredes prætor & constitutiones vocant, & post legitimos (quo numero sunt agnati, & hi, quos in locum agnatorum tam supradicta senatusconsulta, quam nostra erexit constitutio) proximos cognatos prætor vocat.

§. 1. Qua parte naturalis cognatio spectatur, nam agnati capite deminuti, quique ex his progeniti sunt, ex lege duodecim tabularum inter legitimos non habentur, sed à prætore tertio ordine vocantur, exceptis solis tantummodo fratre & sorore emancipatis, non etiam liberis eorum, quos leg. Anastasiana cum fratribus integri juris constitutis, vocat quidem ad legitimam fratris hereditatem, siue sororis: non æquis tamen partibus, sed cum aliqua deminutione, quam facile est ex ipsius constitutionis verbis colligere. Aliis vero agna

t

is inferioris gradus, licet capitis deminutionem
passi non sunt, tamen anteposit eos, & proculdubio
agnatis.

§. 2. Eos etiam, qui per fæminini sexus perso-
nas ex transverso cognatione junguntur, tertio
gradu proximitatis nomine prætor ad successionem
vocat.

§. 3. Liberi quoque, qui in adoptiva fami-
lia sunt, ad naturalium parentum hereditatem hoc
eodem gradu vocantur.

§. 4. Vulgo quæsitos, nullos habere adgnatos,
manifestum est: quum adgnatio à patre fit, cognat-
io à matre, hi autem nullum patrem habere intel-
ligantur. Eadem ratione ne inter se quidem pos-
sunt videri consanguinei esse: quia consanguinita-
tis jus species est adgnationis. Tantum ergo co-
gnati sunt sibi, sicut & matri cognati sunt. Ita-
que omnibus istis (ex) ea parte competit bono-
rum possessio, qua proximitatis nomine cognati vo-
cantur.

§. 5. Hoc loco & illud necessario admonendi
sumus: adgnationis quidem jure admitti aliquem
ad hereditatem, etsi decimo gradu sit: sive de lege
duodecim tabularum quæramus, sive de edicto,
quo prætor legitimis heredibus daturum se bono-
rum possessionem pollicetur. Proximitatis vero
nomine us solis prætor promittit bonorum posses-
sionem, qui usque ad sextum gradum cognationis
sunt, & ex septimo sobrino sobrinaque nato na-
tæve.

D d

D E

DE GRADIBVS COGNATIONVM.

TITULUS VI.

HOc loco necessarium est exponere, quemadmodum gradus cognationis numerentur. Quare in primis admonendi sumus, cognationem aliam supra numerari, aliam infra, aliam ex transverso, quæ etiam à latere dicitur. Superior cognatio est parentum, inferior liberorum, ex transverso fratrum sororumve, & eorum qui quæ ex his generantur, & convenienter patruus, amita, avunculi, matertera. Et superior quidem & inferior cognatio à primo gradu incipit; at ea quæ ex transverso numeratur, à secundo.

1. §. Primo gradu est supra pater, mater infra filius, filia.

2. §. Secundo (gradu) supra avus, avia: infra nepos, neptis: ex transverso, frater, soror.

3. §. Tertio (gradu) supra proavus, proavia: infra pronepos proneptis: ex transverso fratres sororisque filius, filia: & convenienter patruus, amita, avunculus, matertera. Patruus est frater patris, qui Græce πατρόςδεληφος appellatur. Avunculus est frater matris, qui Græce μητρόςδεληφος dicitur. & uterque promiscue δ᾽αἰφος appelletur: amita est patris soror, (quæ Græce πατρόςδεληφη appellatur.) Matertera ver-

mo

matris soror, (quæ Græce $\mu\eta\tau\epsilon\rho\delta\iota\lambda\phi\eta$ dicitur,) & utraque promiscue $\delta\epsilon\iota\alpha$ appellatur.

4. *S.* Quarto (gradu) supra abavus, abavia: infra abnepos, abneptis: ex transverso fratris sororisque nepos neptisve: & convenienter patruus magnus, amita magna, id est, avi frater & soror, item avunculus magnus, & matertera magna, id est, avia frater & soror; consobrinus, consobrina, id est, qui quæve ex sororibus aut fratribus procreantur. Sed quidam recte consobrinos eos proprie dici putant, qui ex duabus sororibus progenerantur, quasi consororinos. eos vero, qui ex duobus fratribus progenerantur, proprie fratres patruales vocari. Si autem ex duobus fratribus filia nascantur, sorores patruales appellari. At eos, qui ex fratre & sorore progenerantur, amitinos proprie dici (putant). Amitæ tuæ filii, consobrinum te appellant, tu illos amitinos.

5. *S.* Quinto (gradu) supra adavus, adavia: infra adnepos, adneptis: ex transverso fratris sororisque pronepos, proneptis: & convenienter propatruus, proamita, id est, proavi frater & soror: (&) proavunculus & promatertera, id est, proavia frater & soror. Item fratris patruelis, vel sororis patruelis, consobrini & consobrina, amitini & amitina filius filia, propius sobrino, propius sobrina. hi sunt patru magni, amita magna, avunculi magni, matertera magna filius filia.

6. *S.* Sexto (gradu) supra tritavus, tritavia:

D d 2

infra

infra trinepos trineptis : ex transverso fratris sororisque abnepos, abneptis : & convenienter abpatruius, abamita, id est, abavi frater & soror: abavunculus, abmatertera, id est, abavia frater & soror. (item propatruus, proamita, proavunculus promatertera filius filia. item propius sobrino sobrinave filius filia:) item sobrinus, sobrina, id est qui quæve ex fratribus vel sororibus patruelibus vel consobrinis vel amittinis progenerantur.

§. 7. Hactenus ostendisse sufficiat, quem admodum gradus cognationis numerentur. Namque ex his palam est intelligere, quemadmodum ultiores quoque gradus numerare debeamus quippe semper generata persona gradum adjicit, ut longe facilius sit respondere, quoto quisque gradus sit, quam propria cognationis appellatione quemquam denotare.

§. 8. Adgnationis quoque gradus eodem modo numerantur.

§. 9. Sed cum magis veritas oculata fide quam per aures animis hominum infigatur, ideo necessarium duximus post narrationem graduum eos etiam presenti libro inscribi, quatenus possint & auribus, & oculorum inspectione adolescente perfectissimam graduum doctrinam adipisci.

DE

DE SERVILI COGNATIONE.

TITULUS. VII.

Illud certum est, ad serviles cognationes illam partem editi, qua proximitatis nomine bonorum possessio promittitur, non pertinere: nam nec ulla antiqua lege talis cognatio computabatur. Sed nostra constitutione, quam pro jure patronatus fecimus (quod jus usque ad nostra tempora satis obscurum, atque nube plenum & undique confusum fuerat) & hoc humanitate suggerente concessimus, ut si quis in servili constitutus consortio, liberum vel liberos habuerit, sive ex libera, sive ex servilis conditionis muliere, vel contra serva mulier ex libero vel servo habuerit liberos cujuscunque sexus: & ad libertatem his pervenientibus, ii, qui ex servili ventre nati sunt, libertatem meruerint, vel dum mulieres liberae erant, ipsi in servitute eos habuerint, & postea ad libertatem pervenerint, ut hi omnes ad successionem patris vel matris veniant, patronatus jure in hac parte sopito. Hos enim liberos non solum in suorum parentum successionem, sed etiam alterum in alterius successionem mutuam vocavimus, ex illa lege specialiter eos vocantes, sive soli inveniantur, qui in servitute nati, & postea manumissi sunt: sive una cum aliis, qui post libertatem parentum concepti sunt, sive ex

D d 3

eodem

eadem patre, sive ex eadem matre, sive ex ali
nuptiis, ad similitudinem eorum, qui ex iustis nu
ptiis procreati sunt.

§. 1. Repetitis itaque omnibus, quæ jam
tradidimus, apparet non semper eos, qui parem
gradum cognationis obtinent, pariter vocari. eoque
amplius, ne cum quidem, qui proximior sit cognatus,
semper potiolem esse. Cum enim prima caus
sit suorum heredum, & eorum, quos inter suos
heredes enumeravimus, apparet pronepotem vel
abnepotem defuncti potiolem esse, quam fratrem
aut patrem matremque defuncti: cum
liquis pater quidem & mater (ut supra quoque
tradidimus) primum gradum cognationis ob
tineant, frater vero secundum, pronepos au
tem tertio gradu sit cognationis, & abne
pos quarto. Nec interest, in potestate morien
tis fuerit, an non, quod vel emancipatus, vel
emancipato, aut ex fæmineo sexu propagatus es
Amotis quoque suis heredibus, & quos inter suos
heredes vocari diximus: adgnatus, qui integrum
jus habet adgnationis, etiam si longissimo gra
tu sit, plerumque potior habetur, quam proximi
cognatus. Nam patruus nepos vel pronepos
vinculo vel matertera præfertur. Totiens igitur
dicimus aut potiolem haberi eum, qui proximior
rem gradum cognationis obtinet, aut pariter vo
cari eos, qui cognati sunt, quotiens neque suorum
heredum, quique inter suos heredes sunt, neque

adgnationis (jure), aliquis præferri debeat, secundum ea quæ tradidimus: exceptis fratre & sorore emancipatis, qui ad successionem fratrum vel sororum vocantur, qui etsi capite diminuti sunt, tamen præferuntur cæteris ulterioris gradus adgnatis.

DE SVCCESIONE LIBERTORVM.

TITULUS. VIII.

Nunc de libertorum bonis videamus. Olim itaque licebat liberti patronum suum impune testamento præterire, nam ita demum lex duodecim tabularum ad hereditatem liberti vocabat patronum, si intestatus mortuus esset libertus, herede suo nullo relicto. Itaque intestato mortuo liberti, si is suum heredem reliquisset, patrono nihil in bonis ejus juris erat. Et si quidem ex naturalibus liberis aliquem suum heredem reliquisset, nulla videbatur querela, si vero adoptivus filius fuisset, aperte iniquum erat, nihil juris patrono superesse.

§. 1. Qua de causa postea prætoris edicto hæc juris iniquitas emendata est: sive enim faciebat testamentum libertus, jubebatur ita testari, ut patrono partem dimidiam bonorum suorum relinqueret, & si aut nihil, aut minus parte dimidia reliquerat, dabatur patrono contra tabulas testa-

D d 4

men-

menti patris dimidia bonorum possessio. Sive intestatus moriebatur suo herede relicto filio adoptivo, dabatur aequè patrono contra hunc suum heredem, patris dimidia bonorum possessio. Prodesse autem libertis solebant ad excludendum patronum naturales liberi, non solum quos in potestate mortis tempore habebat, sed etiam emancipati, & in adoptionem dati, si modo ex aliqua parte scripti heredes erant, aut prateriti contra tabulas, bonorum possessionem ex edicto (pratorio) petierant nam exheredati nullo modo repellebant patronum.

§. 2. Postea (vero) lege Papia adaucta sunt iura patronorum, qui locupletiores libertos habebant. Cautum est enim, ut ex bonis ejus qui sextertium centum millium patrimonium reliquerat & pauciores, quam tres liberos habebat, sive in testamento facto, sive intestatus mortuus erat, virilis pars patrono deberetur. Itaque cum unum (quidem) filium filiamve heredem reliquerat libertus, perinde pars dimidia debebatur patrono, ac si is sine ullo filio filiave intestatus decessisset, cum (vero) duos duasve heredes reliquerat, tertia pars debebatur patrono, si tres reliquerat, repellebatur patronus.

§. 3. Sed nostra constitutio, quam pro omni natione, Græca lingua compendioso tractatu habito composuimus, ita hujusmodi causam definivit, ut si quidem libertus vel liberta minores centenariis sint, id est, minus centum aurei

aureis habeant substantiam (sic enim legis Papiae summam interpretati sumus, ut pro mille sestertius unus aureus computetur) nullum locum habeat patronus in eorum successione : si tamen testamentum fecerint. Sin autem intestati decesserint, nullo liberorum relicto, tunc patronatus ius (quod erat ex lege duodecim tabularum) integrum reservavit. Cum vero majores centenarius sint, si heredes vel bonorum possessores liberos habeant, sive unum, sive plures, cujuscunque sexus vel gradus: ad eos successiones parentum deduximus, patronis omnibus modis una cum sua progenie semotis. Sin autem sine liberis decesserint, si quidem intestati, ad omnem hereditatem patronos patronasq; vocavimus. si vero testam. quidem fecerint, patronos autē aut patronas praterierint, cum nullos liberos haberent, vel habentes eos exheredaverint, vel mater sive avus maternus eos praterierint, ita quod non possint argui inofficiosa eorum testamenta, tunc ex nostra constitutione per bonorum possessionem contra tabulas, non dimidiam (ut antea) sed tertiam partem bonorum liberti consequatur, vel quod deest, eis ex constitutione nostra repleatur, si quando minus tertia parte bonorum suorum libertus vel liberta eis reliquerit: ita sine onere, ut nec liberis liberti libertave ex ea patre legata vel fideicommissa praestentur, sed ad coheredes eorum hoc onus redundet, multis aliis casibus à nobis in praefata constitutione congregatis, quos necessarios esse ad hujusmodi dispositionem juris perspexi-

D d 5

mus,

mus, ut tam patroni patronaque, quam liberi eorum, nec non qui ex transverso latere veniunt usque ad quintum gradum ad successionem libertorum libertarumve vocentur, sicut ex ea constitutione intelligendum est, & si ejusdem patroni vel patronae, vel duorum duarumque pluriumve liberi sint, qui proximior est ad liberti vel libertae vocetur successionem, & in capita non in stripes dividatur successio eodem modo & in iis, qui ex transverso latere veniunt, servando. Pene enim consonantia jura ingenuitatis & libertinitatis in successione fecimus.

§. 4. Sed haec de iis libertinis hodie dicenda sunt, qui in civitatem Romanam pervenerunt cum nec sint alii liberti, simul & Dedititiis & Latinis sublati, cum Latinorum legitima successiones nulla penitus erant, quia licet ut liberi vitam suam peragebant, attamen ipso ultimo spiritu simul animam atque libertatem amittebant, & quasi servorum bona eorum jure quodammodo peculii ex lege Iunia (Norbana) manumissores detinebant. Postea vero senatusconsulto Largiano cautum fuerat, ut liberi manumissoris non nominatim exheredati facti, extraneis heredibus eorum in bonis Latinorum praeponerentur. Quibus etiam supervenit divi Trajani edictum, quod eundem hominem, si invito vel ignorante patrono ad civitatem Romanam venire ex beneficio principis festinarat, faciebat quidem vivum civem Romanum, Latinum

verum vero morientem. Sed nostra constitutione propter hujusmodi conditionum vices & alias difficultates, cum ipsis Latinis etiam legem Iuliam, & senatusconsultum Largianum, & edictum divi Trajani, in perpetuum deleri censuimus: ut omnes liberti civitate Romana fruantur, & mirabili modo quibusdam adjectionibus ipsas vias, quæ in Latinitatem ducebant, ad civitatem Romanam capiendam transposuimus.

DE ADSIGNATIONE LIBERTORUM.

TITULUS IX.

IN summa (quod ad bona libertorum (attinet)) admonendi sumus, censuisse senatum, ut quamvis ad omnes patroni liberos, qui ejusdem gradus sunt, æqualiter bona libertorum pertineant: tamen licere parenti, uni ex liberis adsignare libertum, ut post mortem ejus solus is patronus habeatur, cui adsignatus est, & ceteri, qui ipsi quoque ad eadem bona, nulla adsignatione interveniente pariter admitterentur, nihil juris in his bonis habeant, sed ita demum pristinum jus recipiant, si is, cui adsignatus est, decesserit nullis liberis relictis

§. I. Nec tantum libertum, sed etiam libertam, & non tantum filio nepotique, sed etiam nepotique

tive adsignare permittitur.

§. 2. Datur autem hæc adsignandi facultas ei, qui duos pluresve liberos in potestate habebit, ut eis, quos in potestate habet, adsignare libertum libertamve liceat. Unde quærebatur si eum, cui adsignavit, postea emancipaverit num evanescat adsignatio? Sed placuit evanescere, quod & Iuliano & aliis plerisque visum est.

§. 3. Nec interest, (an) testamento quis adsignet, an sine testamento, sed etiam quibuscuque verbis patronis hoc permittitur facere, ex ipso senatusconsulto, quod Claudianis temporibus factum est, Sabellio Ruso & Asterio Scapula consulis.

DE BONORVM POSSESSIONIBVS.

TITULVS. X.

In bonorum possessionis introductum est à prætore emendandi veteris juris gratia. Nec solum in intestatorum hereditatibus vetus jus eo modo prætor emendavit, sicut supra dictum est, sed in eorum quoque, qui testamento facto decesserint. Nam si alienus posthumus heres fuerit institutus quamvis hereditatem jure civili adire non poterat, cum institutio non valebat, honorario tamen jure bonorum possessor efficiebatur, videlicet cum.

um à pratore adjuvabatur. sed & is à nostra constitutione hodie recte heres instituitur, quasi & jure civili non incognitus. Aliquando tamen, neque emendandi, neque impugnandi veteris juris, sed magis confirmandi gratia (prator) pollicetur bonorum possessionem. Nam illis quoque, qui recte testamento facto heredes instituti sunt, dat secundum tabulas bonorum possessionem. Item ab intestato suos heredes, & adgnatos ad bonorum possessionem vocat. Sed & remota quoque bonorum possessione, ad eos pertinet hereditas jure civili.

§. 2. Quos autem solus vocat prator ad hereditatem, heredes quidem ipso jure non sunt, nam prator heredem facere non potest: per legem enim tantum, vel similem juris constitutionem heredes sunt, veluti per senatusconsulta, & constitutiones principales: sed cum eis prator dat bonorum possessionem, loco heredum constituuntur, & vocantur bonorum possessores. Adhuc autem & alios complures gradus prator fecit in bonorum possessionibus dandis, dum id agebat, ne quis sine successore moreretur. Nam angustissimis finibus constitutum per legem duodecim tabularum jus percipiendarum hereditatum, prator ex bono & æquo dilatavit.

§. 3. Sunt autem bonorum possessiones ex testamento quidem hæ. Prima, quæ præteritis liberis datur, vocaturque contra tabulas. Secunda quam omnibus jure scriptis heredibus prætor

tor pollicetur, ideoque vocatur secundum tabulas. Et cum de testamentis prius locutus est ad intestatos transitum fecit. Et primo lo suis heredibus, & iis, qui ex edicto pratoris in suos heredes connumerantur, dat bonorum possessionem, quæ vocatur unde liberi. Secunde legitimis heredibus. Tertio, decem personis, quæ extraneo manumissori præferebat. sunt autem decem personæ hæ: pater, avus, avia tam paterni, quam materni: item filius, filia, nepos, neptis, tam ex filio, quam ex filia: frater, sororve consanguinei, vel uterini. Quarta, cognatis proximis. Quinto, tanquam ex familia. Sexto patrono patronaque, liberisque eorum, & parentibus. Septimo, viro & uxori. Octavo, cognatis manumissoris.

§. 4. Sed eas quidem prætoria introduxit jurisdictio: à nobis tamen nihil incuriosum prætermisum est, sed nostris constitutionibus omni corrigentes, contra tabulas quidem & secundum tabulas bonorum possessiones admisimus, utpote necessarias constitutas: nec non ab intestato unde liberi et unde legitimi bonorum possessiones. Quæ autem in prætoris edicto quinto loco posita fuerat, est, unde decem personæ, eam pio proposito, & compendioso sermone supervacuum ostendimus. Cum enim præfata bonorum possessio decem personas præponebat extraneo manumissori: nostra constitutio, quam de emancipatione libero

um fecimus, omnibus, eisdemque manumissori-
bus contracta fiducia manumissionem facere deat :
ut ipsa manumissio eorum hoc in se habeat pri-
vilegium, & supervacua fiat supradicta bono-
rum possessio. Sublata igitur prædicta quinta
bonorum possessione, in gradum ejus sextam an-
teea bonorum possessionem induximus, & quintam
fecimus, quam prætor proximis cognatis polli-
cetur. Cumque antea fuerat septimo loco bono-
rum possessio tantum ex familia, & octavo un-
de patroni patronæque et parentes eorum :
utramque per constitutionem nostram, quam de
jure patronatus fecimus, penitus evacuavimus.
Cum enim ad similitudinem successionis ingenu-
orum, libertinorum successiones posuimus, quas
usque ad quintum gradum tantummodo coar-
ctavimus, ut sit aliqua inter ingenuos & liber-
tinos differentia : sufficit eis tam contra tabu-
las bonorum possessio, quam unde legitimi &
unde cognati, ex quibus possunt sua jura vin-
dicare, omni scrupulositate & inextricabili erro-
re istarum duarum bonorum possessionum resolu-
ta. Aliam vero bonorum possessionem, quæ
unde vir et uxor appellatur, & nono loco inter
veteres bonorum possessiones posita fuerat, &
in suo vigore servavimus, & altiore loco, id est,
sexto eam posuimus : decima quoque bonorum
possessione, quæ erat unde cognati manumisso-
ris propter causas enumeratas merito sublata : ut
sex tantummodo bonorum possessiones ordinariæ
per-

permaneant, suo vigore pollentes. Septim
 eas secuta, quam optima ratione prætore intro
 duxerunt. Novissime enim promittitur eadē
 iis etiam bonorum possessio, quibus ut detur, leg
 vel senatusconsulto, vel constitutione comprehen
 sum est: quam neque bonorum possessionibus, qu
 ab intestato veniunt, neque iis, quæ ex testamen
 to sunt, prætor stabili jure connumeravit
 sed quasi ultimum & extraordinarium auxi
 lium (prout res exegit) accommodavit, scil
 cet iis qui ex legibus, senatusconsultis, consti
 tutionibusve principum, ex novo jure, vel e
 testamento, vel ab intestato veniunt. Cum igi
 tur plures species successionum prætor intro
 duxisset, easque per ordinem disposuisset: C
 in unaquaque specie successionis sæpe plures ex
 stent dispari gradu personæ: ne actiones credi
 torum differrentur, sed haberent quos conveni
 rent, & ne facile in possessionem bonorum
 defuncti mitterentur, & eo modo sibi consi
 lerent: ideo petendæ bonorum possessioni cer
 tum tempus præfinivit. Liberis itaque & paren
 tibus, tam naturalibus quam adoptivis in petend
 bonorum possessione anni spatium, cæteris (ai
 tem) adgnatis, vel cognatis centum dierum da
 dit.

§. 5. Et si intra hoc tempus aliquis bonoru
 possessionem non petierit, ejusdem gradus perso
 nis adcrefcit: vel si nullus sit, deinceps cæte
 ris bonorum possessionem perinde ex successor
 ed.

dicto pollicetur, ac si is, qui præcedebat, ex eo numero non esset. Si quis itaque delatam sibi bonorum possessionem repudiaverit, non quousque tempus bonorum possessioni præfinitum excesserit, expectatur, sed statim ceteri ex eodem edicto admittuntur. In petenda autem bonorum possessione dies utiles singuli considerantur.

§. 6. Sed bene anteriores principes & huic causæ providerunt, ut quis pro petenda bonorum possessione curet, sed quocunque modo admittentis iam iudicium (intra statuta tamen tempora) ostenderit, plenum habeat earum beneficium.

DE ADQUISITIONE PER ADROGATIONEM.

TITULUS XI.

¶ Si & alterius generis per universitatem successio, quæ neque lege duodecim tabularum, neque prætoris edicto, sed eo jure, quod consensu receptum est, introducta est.

§. 1. Ecce enim cum paterfamilias sese in adrogationem dat, omnes res ejus corporales & incorporales, quæque ei debita sunt, adrogatori antea quidem pleno jure acquirebantur: exceptis iis, quæ per capitis deminutionem pereunt, quales sunt herarum obligationes, & jus agnationis. Usus enim & usufructus, licet his antea connumebantur, attamen capitis deminutione minima

eos tolli prohibuit nostra constitutio.

§. 2. Nunc autem nos eandem acquisitionem, quæ per adrogationem fiebat, coarctavimus ad similitudinem naturalium parentum. Nil enim aliud, nisi tantummodo ususfructus tam naturalibus parentibus quam adoptivis per filios familiarum acquiritur in iis rebus, quæ extrinsecus filiis obveniunt, dominio eis integro servato. Mortuo autem filio adrogato, in adoptiva familia, etiam dominium (rerum) ejus ad adroga-
torem pertransit, nisi supersint alia persona, quæ ex constitutione nostra patrem in iis, quæ adquiri non possunt, antecedant.

§. 3. Sed ex diverso, pro eo, quod is debitor qui se in adoptionem dedit, ipso quidem jure adrogator non tenetur, sed nomine filii convenitur. Et si noluerit eum defendere, permittitur creditoribus per competentes nostros magistratus bona quæ ejus cum usufructu futura fuissent, si se alieni juri non subjecisset, possidere, & legitimo modo disponere.

DE EO, CUI LIBERTATIS CAUSA BONA ADDICUNTUR.

TITULUS XII.

Accessit novus casus successionis ex constitutione divi Marci. Nam si iis, qui libertatem acceperunt à domino in testamento, ex quo non
aa

aditur hereditas, velint bona sibi addici libertatum conservandarum causa, audiuntur.

§. 1. Et ita divi Marci rescripto ad Pom-
bilius Rufum continetur, verba rescripti ita se
habent: Si Verginio Valenti, qui testamento suo
libertatem quibusdam adscripsit, nemine suc-
cessore ab intestato existente, in ea causa bona
(ejus) esse cœperunt, ut venire debeant: is, cujus
de eare notitia est, aditus rationem desiderii tui
habebit, ut libertatum tam earum, quæ directo,
quam earum, quæ per speciem fideicommissi reli-
ta sunt, tuendarum gratia addicantur tibi: si
idoneè creditoribus caveris de solido, quod cuique
debetur, solvendo. Et ii quidem, quibus dire-
cta libertas data est, perinde liberi erunt, ac si he-
reditas adita esset. Ii autem, quos heres manu-
mittere rogatus est, à te libertatem consequentur,
ita, ut si non alia conditione velis tibi bona addici,
quam ut (ii) etiam, qui directo libertatem accepe-
runt, tui liberti fiant. Nam huic etiam volun-
tati tuæ, si ii, quorum de statu agitur, consenti-
ant, auctoritatem nostram accommodamus. Et
ne hujus rescriptionis nostræ emolumentum alia
ratione irritum fiat: si fiscus bona agnoscere
voluerit, & ii, qui rebus nostris attendunt, sciant
commodo pecuniario præferendam esse libertatis
causam: & ita bona cogenda, ut libertas iis salva
sit, qui eam adipisci potuerunt, ac si hereditas ex
testamento adita esset.

§. 2. Hoc rescripto subventum est & liber-

E e 2

tati-

tatibus, & defunctis, ne bona eorum à creditoribus possideantur & veneant. Certe si fuerint hac de causa bona addicta: cessat bonorum venditio. existit enim defuncti defensor, & quidem idoneus, qui de solido creditoribus cavet.

§. 3. In primis hoc rescriptum toties locum habet, quoties testamento libertates datae sunt. Quid ergo si quis intestatus decedens, codicillis libertates dederit, neque adita sit ab intestato hereditas: (an) favor constitutionis debebit locum habere? Certe si intestatus decesserit, & codicillis dederit libertatem: competere eam, nemini dubium est.

§. 4. Tunc (enim) constitutioni locum esse verba ostendunt, cum nemo successor ab intestato existat. Ergo quandiu incertum erit, utrum existat, an non: cessabit constitutio. Si vero certum esse coeperit, neminem existere, tunc erit constitutioni locus.

§. 5. Si is, qui in integrum restitui potest abstinuerit hereditate: an quamvis potest in integrum restitui, possit admitti constitutio & bonorum addictio fieri? Quid ergo si post additionem libertatum conservandarum causa factam in integrum restitutus? Vtique non erit dicendum revocari libertates: quia semel competierunt.

§. 6. Hac constitutio libertatum tuendarum causa introducta est. Ergo si libertates nulla sunt datae, cessat (hac) constitutio. Quid ergo si vivus dederit libertates, vel mortis causa; & ne d
ho

hoc quærat, utrum in fraudem creditorum, an non factum sit, idcirco velint sibi addici bona: an audiendi sint? Et magis est, ut audiri debeant, et si deficiant verba constitutionis.

§. 7. Sed cum multas divisiones ejusmodi constitutioni deesse perspeximus, lata est à nobis plenissima constitutio, in qua multæ species collatæ sunt, duobus jure hujusmodi successionis plenissimum est effectum, quas ex ipsius lectione constitutionis potest quis cognoscere.

DE SVCCSSIONIBVS SVBLA-
TIS, QVÆ FIEBANT PER BONO-
RVM VENDITIONES, ET EX
SENATVSCONSVLTO
CLAVDIANO.

TITULVS XIII.

ERant ante prædictam successionem olim & alie per universitatem successiones, qualis fuerat bonorum emptio, quæ de bonis debitoris vendendis per multas ambages fuerat introducta, & tunc locum habebat, quando judicia ordinaria in usu fuerant. sed cum extraordinarius iudiciis posteritas usa est, ideo cum ipsis ordinariis iudiciis etiam bonorum venditiones expiraverunt, & tantummodo creditoribus datur officio iudicis bona possidere, & prout utile eis visum est, ea disponere,

re. quod ex latioribus Digestorum libris perfecti-
us apparebit.

S. I. Erat & ex Senatusconsulto Claudi-
ano miserabilis per universitatem adquisitio : cum
libera mulier servili amore bacchata, ipsam liber-
tatem per Senatusconsultum amittebat, & cum
libertate substantiam, quod indignum nostris tem-
poribus esse existimantes, & a nostra civitate de-
leri, & non inferi nostris Digestis concessimus.

S U M M A R I U M.

Ratio cur hic Nov. 118. & 127. excutiantur, non vero reliqui Tituli 13.

HActenus diximus de hereditatibus, quæ ex
testamento obveniunt, sequuntur nunc
hereditates, quæ ab intesto deferuntur, quæ
tredecim prioribus hujus lib. 3. titulis con-
tinentur. Sed quoniam multi ex illis titulis inutile
sunt, ut *tit. de successione servorum, libertorum & adro-
gatorum*; reliqui vero valde mutati & correcti Novel-
lis Constitutionibus Imperatoris Justiniani, recte &
ordine videmur facturi, si jus novissimum de hac
materia proponamus, & juxta institutum nostrum il-
lustremus. Duæ autem Novellæ sunt quibus hoc
jus potissimum continetur. Nov. 118. & 127. Capu-
primum d. Nov. 118. de descendantium successionibus
sic habet :

N O

NOVELLA CXVIII.

CAPUT. I.

DE DESCENDENTIVM SVC-
CESSIONE.

SI quis igitur descendendum fuerit ei qui intestatus moritur, cujuslibet naturę aut gradus, sive ex masculorum genere, sive ex foeminarum descendens, & sive suę potestatis, sive sub potestate sit: omnibus ascendentibus & ex latere cognatis præponatur. Licet enim defunctus sub alterius potestate fuerit: tamen ejus filii, cujuslibet sexus sint aut gradus, etiam ipsis parentibus præponi præcipimus, quorum sub potestate fuerit qui defunctus est, in illis videlicet rebus quę secundum nostras alias leges patribus non acquiruntur. nam in usu harum rerum qui debet acquiri, aut servari, nostras de his omnibus leges parentibus custodimus: sic tamen, ut si quem horum descendendum filios relinquentem mori contigerit, illius filios aut filias aut alios descendentes, in proprii parentis locum succedere, sive sub potestate defuncti, sive suę potestatis inveniantur: tantam de hereditate morientis accipientes partem, quanticunque sint, quantam eorum parens si

E e 4

vive-

viveret, habuisset: quam successionem in stirpes vocavit antiquitas. In hoc enim ordine gradum quæri nolumus, sed cum filii & filiabus ex præmortuo filio aut filia, nepotes vocari sancimus: nulla introducenda differentia siue masculi siue fœminæ sint, & si ex masculorum seu fœminarum prole descendant, siue suæ potestatis siue sub potestate sint constituti. Et hæc quidem de successionebus descendantium disposuimus. Consequens autem esse perspeximus & de ascendentibus constituere quomodo ad descendantium successionem vocentur.

S U M M A R I A.

1. Quod & cur primo liberi sine discrimine sexus & suæ potestatis succedant parentibus?

2. Quid olim apud quasdam Gentes in nepotibus observatum, sed male, & quæ ratio?

3. An ex successione ab intestato uni liberorum plus quam alteri deberi possit?

4. Quid hic cautum in liberis legitimis, adoptivis naturalibus, spuris, incestuosis,

1. **Q**Uod liberi jure sanguinis, atque adeo sine discrimine sexus & suæ potestatis succedere debeant parentibus, & nepotes in locum parentum suorum respectu avi, exclusis omnibus ascendentibus & ex latere cognatis, probatur evidentissime ex jure Divino, rationibus & Moribus omnium populorum. Jus divinum extat *Num. 27. v. 7. & seqq. Rom. 8. v. 17. Gal. 4. v. ult. 2. Corinth. c. 12. v. 14.* Rationes suppeditant *l. scripto 7. §. ult. D. unde lib. l. nam & si 15. & l. cum ratio 7. pr. de bon. damnat.* Pro Moribus multos adducere testes haud

haud necessum videtur, quia noti sunt, ideoque eos allegasse sufficit. *Gail. 2. obs. 31. n. 17.* Olim quidem 2.
 ob tritam forte regulam, **die naest is in tbloet/ is naest in tgoet** / nepotes per patruos excludebantur à successione avi in variis locis, ut & in hac Provincia Ultrajectina, Velavia, Comitatu Zutphanix, & multis locis Hollandix, Brabantix & Flandrix. Sed hoc postea recte correctum est, aut saltem corrigi debet. Quanquam enim superior regula magnam vim habeat, tamen intuitu neporum à fortiori vincitur, quæ hæc est, quod satis lugubre sit, istos nepotes orbatos esse suis parentibus, ideoque eos saltem partem parentum ad solatium consequi oportet. *Gudelin. lib. 2. cap. 13. in fin.* Deinde hæc ratio quoque facit, quod filius vivente patre heres quodammodo intelligatur. *d. cap. 8 Rom. vers. 17* ergo mortuus illud jus transfert in liberos suos. *arg. l. 62. de R. J.* Imo hoc jus Moribus in tantum procedit, ut ne quidem usumfructum pater sive avus retineat. Vide quæ dixi *ad tit. 9. Lib. 2.* Cæterum 3.
 statuto vel lege ob specialem rationem introduci posse, ut uni ex liberis plus quam alteri debeatur, vel soror fratri postponatur, nullum est dubium. *arg. d. c. 27. Num. & Deut. 21. v. 17. Gudelin. d. lib. 2. c. 13. in fin. Bodin. de Repub. lib. 5. c. 2.* Moribus quoque multarum Regionum jus *anblijas* sive primogenituræ aliqua prærogativa gaudet. Vide *Baron. ad h. t. 1. part. alt. Bodin. d. loc. Tulden. ad d. t. c. 3.* ubi & rationes addit; & olim ex legibus Lycurgi apud Lacedæmonios obtinuisse, testatur. Quinimo quidam hoc jus naturale & immutabile pronunciant. Vide *Zepper. de leg. Mosaic. lib. 1. c. 11. pag. 91. & seq.* Quomodo Moribus liberi masculi excludant fœminas in feudis, vide apud *Sande & Gudelin. de feud. & Schultz, ad h. t. Zyp. tit. unde legit. in Notit. jur. Belg.*

4. *§ tit. de feud.* Quod autem diximus de liberis legitimis, id est, naturalibus & legitimis simul, idem tenendum est de legitimatis. *Nov. 74. c. 2. § Nov. 89. c. 8. § 9.* Sed legitimati tamen per rescriptum Principis non aliter patri, nedum cæteris patris cognatis succedunt, quam si nulli liberi legitimi extent. *d. c. 2. nov. 74. sed legitimati per subsequens matrimonium cum cæteris liberis & patri, & cognatis ejus succedunt. d. nov. 89. c. 8. c. tanta 6. ext. qui fil sint leg.* Atque ita Moribus obtinet, cum in bonis allodialibus, tum in feudis. Vide *Grot. d. tract. lib. 2. part. 31. Schultz. ad h. t. §. de success. liber. legitimator. lit. a § seqq. Tulden. ad tit. c. 13. Vinn. ad §. 2. tit. 1. n. 1. § disputat. nostr. ad h. t.* De adoptivis liberis hic nihil noto, quia adoptio vix in usu est. Vide tamen quæ dixi ad *tit. de adopt. Schulz. de success. adopt. § Baron. ad tit. 11. lib. 3.* Liberi autem naturales, id est, ex concubina nati patri non succedunt, nisi deficientibus justis liberis & justa uxore; quo casu succedunt in sextantem hereditatis cum matre dividendum. *Nov. 18. c. 5. § Nov. 89. c. 12.* matri vero etiam cum legitimis liberis succedunt. *l. si qua 5. C. ad SCt. Orphitian. l. 1. §. 2. ad SCt. Tertull.* Sed hoc postremum damnare videtur *Paul. Gal. 4. v. pen.* Moribus quoque plerorumq; locorum dicti liberi nec patri neque matri unquam succedunt. *Tuld. ad h. t. c. 11. Zyp. de jure pontif. nov. 3. h. t. Gudel. lib. 2. de jure novi §. c. 13. in fin.* An vero tantum sit crimen peperisse aut fecisse nothum seu filium naturalem, ut propterea bona omnia fisco adplicari debeant, maxime si mater jam propter delictum suum mulctata sit, hic non definitio. Vide quæ dixi ad *§. 1. de inoff. testam.* Sed alimenta ipsi pro dignitate parentum relinquenda esse, intrepide statuo. *d. Nov. 18. c. 5. Vide Schultz. ad h. §. de success. liberor. natural. lit. a Vinn. ad tit. 4. §. 3. Lib.*

Lib. 3. Zyp. in notit. jur. Belg. tit. und. lib. Quid de spuris, qui ex publice impudica nati sunt? jure civili nullo modo patri succedunt, sed tamen matri, nisi forsan illustris persona sit. *d. l. 1. §. 2. ad SC. Tertull. §. l. 1. D. unde cogn. junct. l. pen. C. ad SCt. Orphit.* Quod supra memorata consuetudo saltem in his locum habeat, & multo magis in liberis ex incestuoso & plane damnato coitu natis, extra dubium est. Vide *dd. Auth. §. Nov. 89. c. ult.* ubi illis etiam alimenta denegantur, quæ jure Canon. concessa sunt. *c. cum haberet. ext. de eo qui dux.* quod praxis sequitur. *Schultz. ad h. t. c. de success. lib. ex damnat. coit.* Adde omnino *N. Burgund. ad Consuetud. Fland. tract. 13.*

C A P U T. II.

DE ASCENDENTIVM SUC-
CESSIONE.

SI igitur defunctus descendentes quidem non relinquat heredes, pater autem, aut mater, aut alii parentes ei supersint, omnibus ex latere cognatis hos præponi sancimus: exceptis solis fratribus ex utroque parente conjunctis defuncto, sicut per subsequencia declarabitur. Si autem plurimi ascendentium vivunt, hos præponi jubemus qui proximi gradu reperiuntur, masculos & fœminas, sive paterni, sive materni sint. Si autem eundem habent gradum, ex æquo inter eos hereditas dividatur: ut medietatem quidem accipiant omnes a patre ascendentes, quanticunq; fuerint:

rint: medietatem vero reliquam à matre ascendentes, quantoscunque eos inveniri contigerit. Si vero cum ascendentibus inveniuntur fratres aut sorores ex utrisque parentibus conjuncti defuncto: cum proximis gradu ascendentibus vocabuntur: si & pater aut mater fuerint, dividenda inter eos quippe hereditate secundum personarum numerum, uti & ascendentium & fratrum singuli æqualem habeant portionem: nullum usum ex filiorum aut filiarum portione in hoc casu valēte patre sibi penitus vindicare: quoniam pro hac usus portione, hereditatis jus & secundum proprietatem per præsentem dedimus legem: differentia nulla servanda inter personas istas, siue fœminæ siue masculi fuerint, qui ad hereditatem vocantur: & siue per masculi & siue per fœminæ personam copulantur, & siue suæ potestatis, siue sub potestate fuerit is cui succedunt. Reliquum est ut tertium ordinem decernamus, qui vocatur ex latere, & in agnatos & cognatos dividitur, ut etiam hac parte disposita, undique perfecta lex inveniat.

S u M-

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Quomodo & cur parentes succedant liberis, & quid hic usu receptum? | possint? |
| 2. An fratres cum parentibus defuncti concurrere | |
| | 3. Quid hic cautum circa liberos legitimatos, naturales, spurios, incestuosos? |

QUOD parentes liberis suis succedant, nulla habita ratione, an bona ex linea paterna, an ex materna profecta sint, summam rationem habet, quia (verba sunt Tuldeni *ad h. t. c. 8.*) bona undecunque profecta ad filium, utique ejus sunt patrimonium, quod jure sanguinis, vel saltem ratione naturali parentibus debetur. *præfat. Nov. 1. §. 2. l. 7. §. ult. und. lib. § l. 15. pr. de inoff. testam.* Atque ita judicatum sæpius. *Myns. cent. 6. obs. 55. Schultz. hic. de success. parent. nat. & legit. simul. lit. b.* & consuetudine multorum locorum receptum. Mallem tamen prærogativam aliquam patri constitui, cum propter rationem generationis & dignitatem sexus, tum ob rationem reverentiæ, quam majorem filius debet patri, quam matri. Sed quod fratres & talium fratrum filii ex *Nov. 127. c. 1* concurrant cum patre vel avo defuncti, exiguam rationem habere videtur. Moribus etiam plerarumque Gentium omnes ascendentes quoslibet collaterales excludunt. *Schultz. ad h. t. d. c. lit. c. Gudelm. lib. 2 c. 14.* ubi tamen distinguit. Ratio est, inquit, quia videtur parentibus magis deberi hereditas, utpote à quibus & vitam & educationem liberi acceperunt, & ad quos maximus moeror morte eorum pervenit. Sed illa ratio forte efficit, ut major pars hereditatis parenti detur, sed non tota; utpote quæ parentibus non existentibus ad fratres ob duplex vinculum sanguinis perventu-

ra fuisset. Utrique parentibus alimenta & legitimam deberi, extra controversiam est. *tot. tit. de agnosc. & alend. lib. & de Nov. 115. c. 4.* Quomodo parentes succedant liberis legitimatis, satis aperte indicavi supra c. 1. Liberis autem naturalibus eodem modo succedunt parentes, quo his illi. *d. Nov. 89. c. 13.* Sed spuriiis etiam mater illustris succedit, non tamen pater, §. *vulgo quæsit. 4. Institut. de success. cognat. & l. 4. D. unde cognat.* Incestuosis neuter parentum succedit. *d. Novell. 89. c. fin.* sed sine dubio tamen parentibus ex bonis illorum alimenta debentur. *d. c. cum haberet. de eo qui dux.* atque ita communi consuetudine servari, testis est *Schultz. h. t. c. de success. parent. illegit. lit. b.* Quid Moribus dicendum sit de liberis naturalibus, quid de spuriiis, collige ex iis quæ dixi ad c. 1. hujus *Nov.* quibus adde *Schultz. d. loc. lit. a. Zyp. tit. unde lib. Tulden. ad h. t. c. 14. Lambert. Goris. Adversar. tract. 3. c. 5.*

C A P U T. III.

DE SVCCESIONE EX LATERE
RE VENIENTIUM.

SI igitur defunctus neque descendentes neque ascendentes reliquerit, primos ad hereditatem vocamus fratres & sorores ex eodem patre & ex eadem matre natos: quos etiam cum patribus ad hereditatem vocavimus. His autem non existentibus, in secundo ordine illos fratres ad hereditatem vocamus, qui ex uno parente conjuncti sunt defuncto, sive per pa-

patrem solum, sive per matrem. Si autem defuncto fratres fuerint, & alterius fratris aut sororis præmortuorum filii, vocabuntur ad hereditatem isti cum de patre & matre thiis masculis & fœminis: & quanticunque fuerint, tantam ex hereditate præcipient portionem, quantam eorum parens futurus esset accipere, si superstes esset. Vnde consequens est, ut si fortè præmortuus frater cujus filii vivunt, per utramque partem nunc defunctæ personæ jungebatur, superstites autem fratres per patrem solum forsan, aut matrē ei jungebantur: præponantur istius filii propriis thiis, licet in tertio sint gradu, (sive à patre sive à matre sint thii, & sive masculi, sive fœminæ) sicut eorum parens præponeretur, si viveret. Et ex diverso si quidem superstes frater ex utroque parente conjungitur defuncto, præmortuus autem per unum parentum jungebatur: hujus filios ab hereditate excludimus: sicut ipse si viveret, ab hereditate excluderetur. Hujusmodi verò privilegium in hoc ordine cognationis solis præbemus fratrum masculorum & fœminarum filiis aut filiabus, ut in suorum parentum jura succedant. Nulli enim alii omnino personæ ex hoc ordine venienti, hoc jus largimur. Sed & ipsis fratrum filiis tunc hoc beneficium conferimus, quando cum propriis judicantur thiis masculis & fœminis, sive paterni, sive materni sint. Si autem cum
fra-

fratribus defuncti etiam ascendentes (sicut jam diximus) ad hereditatem vocantur: nullo modo ad successionem ab intestato fratris aut sororis filios vocari permittimus, neque si ex utroque parente eorum pater aut mater defuncto jungebatur. Quandoquidem igitur fratris & sororis filiis tale privilegium dedimus, ut in propriorum parentum succedentes locum, soli in tertio constituti gradu, cum iis qui in secundo gradu sunt, ad hereditatem vocentur, illud palam est, quia thiis defuncti masculis & foeminis, sive à patre, sive à matre, præponuntur, si etiam illi tertium cognationis similiter obtineant gradum. Si verò neque fratres, neque filios fratrum (sicut diximus) defunctus reliquerit: omnes deinceps à latere cognatos ad hereditatem vocamus, secundum uniuscujusque gradus prærogativam: ut viciniore gradu, ipsi reliquis præponantur. si autem plurimi ejusdem gradus inveniantur, secundum personarum numerum inter eos hereditas dividatur: quod in capita nostræ leges appellant.

NOVELLA CXXVII.

CAPUT I.

VT FRATRVM FILII SVCCE-
DANT ETIAM ASCENDENTIBVS
PRIMI GRADVS EXTAN-
TIBVS.

HOc itaque iustè corrigentes , sancimus, ut
si quis moriens relinquat ascendentium
aliquem , & fratres qui possint cum parenti-
bus vocari , & alterius premortui fratris filios
cum ascendentibus & fratribus vocentur et-
iam premortui fratris filii: & tantam accipiant
portionem , quantam eorum futurus erat pa-
ter accipere, si vixisset. Hoc verò sancimus
de illis filiis fratris , quorum pater ex utroque
parente iungebatur defuncto, & absolute
dicimus : ordinem , quando cum solis vocan-
tur fratribus , eundem eos habere iubemus ,
& quando cum fratribus vocantur aliqui as-
cendentium ad hæreditatem , (hoc iubentes
ex Kalendar. Ianuar. presentis indictionis un-
decimæ.)

Ff

S u m-

S U M M A R I A.

1. An & cur fratrum filii concurrant cum patruis suis?

2. Correctio vers. *fin autem &c.* & varii Mores circa fratres Germanos, consanguineos & uterinos.

3. Quid, si defunctus relinquat fratrem consanguine-

um & uterinum?

1. Usus §. 1. de Nov. 118. quid de fratrum filiis, si sunt?

5. Ratio cur Auctor h. non prolixior, cum regula indice.

1. **Q**UOD filii ex fratre germano præmortuo concurrant cum fratribus germanis defuncti, id est patruis suis, certum est, si non ex hoc *cap. 3.* saltem ex *c. 1. Nov. 127.* Itaque frustra hic laborant Interpretes, an *pr.* hujus *cap.* vel vers. *sed & ipsis fratribus fil. &c.* correctus sit per *d. Nov. 127. c. 1.* Sane si Imperator nepotes seu filios ex fratre consanguineo vel uterino prædefuncto admittit jure repræsentationis cum fratribus consanguineis vel uterinis defuncti quidni & filios ex fratre germano præmortuo & successionem patruum cum patruis admissos credimus. De justitia hujus thematis nemo dubitet, quia rationibus & Moribus confirmatur. Rationes vide supra in *c. 1.* ubi dixi cur nepotes, pronepotes, abnepotes avo succedant in locum parentum. Mores ubique fere receptos puto, aut saltem recipiendos, ob rationem quam supra allegavi, quæ mihi tanti momenti videtur, ut non tantum quoque pronepotes (ut in Hollandia) sed etiam abnepotes in stirpes admittendi videantur. Vide tamen *Gudelin lib. 2. c. 15.*
2. *fin. Schultz. de hac success. collateral. lit. c.* Cæterum quod hic vers. *si autem cum fratribus &c.* fratrum germanorum filii non admittantur cum ascendentibus & fratribus germanis defuncti, corrigatur aperte *d. Nov. 127. c. 1.* De ratione hujus articuli dixi *d.*

de. i. Porro Moribus apud quasdam Gentes fratres germani excludunt consanguineos vel uterinos; apud quasdam concurrunt cum illis; apud quasdam in duas portiones hereditatis succedunt, consanguineus vero vel uterinus in unam portionem. Hi posteriores Mores nobis arrident, ob vinculum sanguinis, quod hic spectatur, & duplex est in fratribus germanis, simplex in consanguineis & uterinis. An ratio bonorum, an ratio sexus attendenda sit, dixi in *cap. i.* Vide tamen *Gudelin. lib. 2. c. 14. § 15. de iure noviss. Schultz. d. loc. lit. b. Grot. d. Introd. 28. § 29. Lamb. Gor. tract. 4. §. 13.* Quid servandū sit eo casu, 3. quando consanguineus concurrit cum uterino, dixi in *disput. nost. ad h. tit.* Sed ut verum fatear, displicet mihi nunc illa sententia, licet communi DD. calculo & Moribus multarum gentium comprobata sit. Dixerim ergo, utrumque admittendum esse ad hereditatem defuncti, nulla habita ratione bonorum paternorum & maternorum, quia illa tantum considerantur ut patrimonium defuncti, quod jure sanguinis ad fratrem ejus consanguineum & uterinum pervenit. Bona, inquam, nihil faciunt ad jus sanguinis, quod solum hic consideratur. Sed non male quid plus propter dignitatem sexus & causam generationis consanguineo, quam uterino tribui potest, nisi alia fortior ratio contrarium suadeat. Vide *Tulden. ad h. t. c. 9. § Gudelin. d. c. 15.* Quod dixi de fratrum filius, quando soli succedunt, debere eos succedere in stirpes, etiamnum dico, ob rationes in *d. disp. § in d. c. 1. hujus Nov.* allegatas, salva tamen auctoritate Consuetudinum & legum Municipalium, salvisque Aliorum judiciis. Quod attinet §. 1 *d. Nov. 118.* ille passim Moribus confirmatur, saltem usque ad gradum decimum. An autem post decimum gradum fiscus admittatur, dixi in *d. disput. nost. ad h. t.* Mores va-
F f 2
riant.

5. riant. Vide *Vimm. ad §. 5. tit. 5. Lib. 3. Inst. Zyp. d. tit. un.*
de lib. Gudelm. d. c. 15. lib. 2. Gail. 2. obs. 150. Plur
 quæ ad hanc materiam & Novellam torqueri po
 sent, prætereo, ne contra præceptum Justiniani stu
 diosi animum ab initio nimia varietate & multitudi
 ne rerum onerassè videamur. Unicam tantum re
 gulam, qua ut præcedentes, ita & reliquæ quæstio
 nes & difficultates in materia successionis ab intesta
 to facile dissolvi queant, hic corollarii loco adjun
 gam: scil. jus sanguinis spectandum esse, hoc est
 simplex jus gentium seu jus divinum morale, quo
 sana ratio vel conscientia simplex ita jus esse dictitat
 Sed ut etiam peritioribus, & illis inserviamus, quæ
 hanc materiam plane perspectam habere desiderant
 indico *Forster. de success. ab intest. Schultz. ad h. t. &*
seqq. Baron. & Vinn. ibid. & disputat. nostr. ad dd. tit.
13. Inst.

DE OBLIGATIONIBVS.

TITULUS XIV.

*Nunc transeamus ad obligationes. Obliga
 tio est juris vinculum, quo necessitate adstringi
 mur alicujus rei solvenda secundum nostræ civi
 tatis jura.*

SUMMARIUM.

Quæ hodie obligatio acti- | onem producat, ejusque ratio

Postquam Imperator dixit de hereditatibus, quæ
 tam ex testamento quam ab intestato deferun
 tur, recte transit ad obligationes. §. 2. *Inst. de reb. con*
poral. junct. l. 11. pr. de accept. & l. bonor. 49. de V. &
 De

Definitio vero obligationis confirmatur ex *l. 3. obligation. pr. de O. & A. & l. servi 14. D. eod. l. 7. §. 4. de pact. & l. creditores 10. de V. S.* Moribus Belgarum Aliorumque, quibus pleraque ad simplicitatem juris gent. redacta sunt, obligatio quoque naturalis actionem parit. *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. Vinn. ad h. t. sub fin. Grot. de jure bell. & pac. c. 11.* Rationem vero cur hodie sequamur simplex jus gentium, atque adeo ex nuda obligatione naturali detur actio, allegavi sæpius supra. Vide *c. 23. Deut. & c. 5. Matth. Rom. 1. Argentr. ad Conf. Britan. art. 273. de hypoth. præscript.* ubi paulo aliter different. obligat. natur. & civilis sublatam indicat.

§. 1. *Omniū autem obligationum summa divisio in duo genera deducitur. namque aut civiles sunt, aut prætoria. Civiles sunt, quæ aut legibus constitutæ, aut certo jure civili comprobata sunt. Prætoria sunt, quas prætor ex sua jurisdictione constituit, quæ etiam honorarie vocantur.*

HÆc legitimarū seu efficacium obligationum divisio probatur per *l. 1. §. ult. & l. quod si 3. §. 1. de constit. pecun. & l. action 25. §. ult. D. h. t.* Obligationes autem civiles legibus civilibus primū introductæ variorum sunt, sed certo jure Civili comprobata plurimæ sunt, quas vide apud *Giphan. & Vinn. ad h. §.* Obligationes Prætoriarum quoque plures sunt, quas vide apud *dd. DD.* Usus hujus §. indicavi jam in *fin. pr. h. t.*

§. 2. *Sequens divisio in quatuor species dividitur. Aut enim ex contractu sunt, aut quasi*

Ff 3

ex

ex contractu aut ex maleficio, aut quasi ex maleficio. Prius est, ut de iis, quæ ex contractu sunt dispiciamus. Harum æque quatuor sunt species. Aut enim re contrahuntur, aut verbis, aut literis, aut consensu. de quibus singulis dispiciamus.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & illuminatio, ejusque usus.

PRima divisio obligationum in hoc §. proposita comprobatur ex *l. 1. pr. de O. & A.* ubi per obligationes, quæ proprio quodam jure ex variis causarum figuris nascuntur, haud obscure intelligit obligationes, quæ quasi ex delicto & quasi ex contractu seu ex æquo & bono nascuntur. *l. 5. si quis. D. eod.* Aliter *Arist. lib. 5. Ethic. cap. 2.* Altera divisio confirmatur ex fragment. Gaji *lib. 2. tit. 2. pr. & d. l. 1. §. 1.* ubi tamen literarum obligationes omissæ sunt, nisi eas contineri dicamus sub obligationibus re contractis. Vide *DD.* dictam difficultatem varie excutientes ad *h. §.* Moribus prior divisio usum habet, sed posterior deficit in obligationibus verborum & literarum, ut videre licet in *tit. 18. & 22. Inst. h. lib. 3.* Quæstiones cum usu forensi ad *h. t.* pertinentes vide in *disp. nost. ad h. t.*

QVIBVS MODIS RE CONTRAHITUR OBLIGATIO.

T I T V L V S XV.

Re contrahitur obligatio, (veluti) mutui datione. Mutui autem datio in iis rebus consistit, quæ pondere, numero, mensura constant: veluti vino,

no, oleo, frumento, pecunia numerata, ere, argento, auro: quas res aut numerando, aut metiendo, aut adpendendo in hoc damus, ut accipientium fiant. Ex quoniam nobis non eadem res, sed alia ejusdem naturæ & qualitatis redduntur: inde etiam mutuum appellatum est, quia ita a me tibi datur, ut ex meo tuum fiat: & ex eo contractu nascitur actio, quæ vocatur *condictio*.

Hic textus descriptus videtur, aut saltem confirmatur & illustratur ex Gajo *d. tit. 9. §. 1. & d. l. 1. §. 2. de oblig. & act. §. l. 2. D. de reb. cred.* An in fine hujus agatur de *condictione* scil. certi generali vel speciali, non admodum sum sollicitus, cum hodie opus non sit nomen actionis exprimere. *Harpr. ad h. pr. n. 129. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de mod. proced.* Varias quæstiones, variosque Mores ad hoc pr. spectantes vide in *disp. nostr. ad h. pr. & Schulz. ad h. t. lit. a.* Quomodo pauperibus mutuum dandum sit, vide *Deut. 15. 8. Psalm. 37. 26. Matth. 5. 42. Luc. 6. 30.*

§. 1. Is quoque qui non debitum accepit ab eo, qui per errorem solvit, re obligatur, daturque agenti contra eum propter repetitionem *condictitia actio*. Nam perinde ei *condici potest*, si apparet cum dare oportere, ac si mutuum accepisset. Vnde pupillus, si ei sine tutoris auctoritate indebitum per errorem datum est, non tenebitur indebiti *condictione*: non magis, quam mutui datione. Sed hac species obligationis non videtur ex contractu consistere: cum is, qui solvendi animo dat, magis voluerit negotium distrahere, quam contrahere.

S U M M A R I U M.

Triboniani hic defensio tex- | tusque limitatio.

QUoniam solutione indebiti re cōtrahitur obligatio (respectu scilicet accipientis, ut in mutuo atque etiam ex ea solutione nascitur actio condictitia, tanquam ex mutuo, non male Tribonianus hinc de solutione egisse videtur. Quod hæc species obligationis non sit ex contractu, latetur ingenue ipse Tribonianus cum hic, tum in §. 5. *Inst. de oblig. quasi ex cont.* ut & Gajus in l. 5. §. 1. *is quoque 3. de Obl. & Act.* ex quo §. noster desumptus videri potest. Cæterum quod hic dicitur de pupillo, cum hoc temperamento intelligi debet, nisi pupillus locupletior factus sit. *l. apud Cels. 4. §. 4. si quis. D. de except. dol. mal.* Ratio vero cur pupillus accipiendo indebitum re non obligetur, est favor pupilli, licet alias probabilis error excuset. An etiam indebitum per errorem juris solum repeti possit, vide in *disp. nostr. ad h. §.* Plura de ignorantia, quæ commodo vel incommodo sit, vide apud *Gail. 2. obs. 48.*

§. 2. Item is, cui res aliqua utenda datur, id est, commodatur, re obligatur, & tenetur commodati actione. Sed is, ab eo, qui mutuum accepit, longe distat. namque non ita res datur, ut ejus fiat, & ob id de ea re ipsa restituenda tenetur. Et is quidem, qui mutuum accepit, si quolibet fortuito casu amiserit, quod accepit: veluti incendio, ruina, naufragio, aut latronum hostiumve incursum: nihilominus obligatus remanet. At is, qui utendum accepit, sane quidem exactam diligentiam custodiendæ rei præstare jubetur: nec sufficit

et

et tantam diligentiam adhibuisse, quantam suis rebus adhibere solitus est; si modo alius diligentior poterat eam rem custodire; sed propter maiorem vim majoresve casus non tenetur, si modo non ipsius culpa is casus intervenerit. alioqui si id, quod tibi commodatum est, domi peregre tecum ferre malueris, & vel incursum hostium prædonumve, vel naufragio amiseris: dubium non est, quin de restituenda ea re tenearis. Commodata autem res tunc proprie intelligitur, si nulla mercede accepta vel constituta, (res) tibi utenda data est. alioqui mercede interveniente: locatus tibi usus rei videtur: Gratuitum enim debet esse commodatum.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac li- | mitatio.

Hic §. descriptus est ex §. 3. & 4. d. l. 1. de obl. & act. Quod res commodata non fiat accipientis, traditum quoque est in l. nemo 9. D. commod. Quod eadem res & quidem integra reddi debeat, finito scilicet usu præscripto, cōfirmatur etiam per l. sed mihi 3. §. 1. & l. in commodato 17. §. 3. sicut. D. eod. Quod debitor mutui non liberetur interitu rei mutuo acceptæ, quamvis eam casu fortuito amiserit, probatur itidem l. incend. 11. C. si cert. pet. junct. l. pignus 9. C. de pign. act. Quod vero commodatarius non teneatur propter casus fortuitos, sed tamen propter levissimam culpam, quando videlicet solius accipientis gratia rei commodata est, docet etiam J. C. in l. 5. si ut certo §. quod vero 4. & l. in reb. 18. pr. D. comm. junct. d. l. 5. §. interdum 10. & d. l. in reb. 18. §. 1. D. eod. ubi duæ exceptiones proponuntur, quæ etiam regulam

F f 5

lam

lam confirmant. Quod commodatum debeat esse gratuitum, & si merces adhibetur, transeat in formam locationis, responsum quoque est in *d.l. 5. § rem tibi. 12. & d.l. in commod. 17. §. 3. D. ibid.* Horum omnium ratio nota & perspicua est, ideoque praxis certa. Vide *Schultz. ad h.t. lit. b. & c.* Quid dicendum sit de commodata, quæ mora commodatarii interiit, collige ex iis quæ diximus ad §. 16. *Inst. de legat.* Plures quæstiones vide in *disp. nost. ad h. §. & Christin. dec. 31. vol. 3.*

§. 3. Præterea & is, apud quem res aliqua deponitur, re obligatur, teneturque actione depositi: quia & ipse de ea re quam accepit, restituenda tenetur. Sed is ex eo solo tenetur, si quid dolo commiserit, culpæ autem nomine, id est, desidia ac negligentia non tenetur. Itaque securus est, qui parum diligenter custoditam rem furto amiserit: quia qui negligenti amico rem custodiendam tradit, (non ei) sed suæ facilitati id imputare debet.

S U M M A R I U M

Textus probatio ac ratio. | tum.
& quid hic jure Saxon. cau-

DEscriptus est & hic textus ex *d.l. 1. §. 5. is quoque D. de O. & A.* Ratio ob quam ipsa res deposita restituenda sit, extat in *l. licet 17. §. 1. pr. D. depos.* Ratio, cur depositarius regulariter non ex negligentia, sed tantum ex dolo seu lata culpa teneatur. *l. 23. contractus de R. J. redditur in d. §. 5.* Jure Saxon. depositarius, si res deposita furto vel incendio vel aliter naturali morte interiit, jurare debet, prædictos casus nullo ipsius dolo vel facto accidisse. *Schultz. ad h. t. lit. d.*

lit. d. quod juri divino conveniens est. *Exod. 22. v. 11.* ubi tamen agitur de re deposita vel commodata cui merces accessit, id est, de re locata. Adde *cap. 6. ad Heb. v. 16.* Modum deponendi apud Veteres usitatum vide *Tob 4. 5. & 9.* Quæstiones ad *h. §.* motas cum theoricis tum practicas vide in *disp. nost. ad h. t.* Vide & ea, quæ diximus ad *§. 30. Inst. de act. & Tholosan. syntagm. lib. 23. c. 4.* ubi & jus divinum & Constit. Caroli 5. & varias Auctoritates variorum virorum huc spectantes allegavit.

§. 4. Creditor quoq; qui pignus accepit, re obligatur: quia ipse de ea re, quam accepit, restituenda tenetur actione pignoratitia. Sed quia pignus utriusq; gratia datur, & debitoris, quo magis pecunia ei credatur, & creditoris, quo magis ei in tuto sit creditum. placuit sufficere, si ad eam rem custodiendam exactam diligentiam adhibeat: quam si præstiterit, & aliquo fortuito casu rem amiserit: securum esse, nec impediri creditum petere.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio ejus- | que usus apud multas Gentes.

PRincipium hujus *§.* mutuatum est ex *d. l. 1. §. creditor 6. de O. & A.* Cur autem creditor soluto debito teneatur de ipsa re pignorata restituenda, dicitur in *l. cum & sortis 35. §. 1. de pignor. act.* Cur creditor non teneatur propter levissimam, sed tantum propter culpam levem, non solum ex hoc *§.* sed etiam ex *l. 5. si ut certo §. 2. D. comm. & l. si cum 13. §. ult. & l. seq. de pign. act.* manifestum est. Cur non teneatur ex casu fortuito, evidens est ex *l. contractus 23. de R. J. & l. 4. 5. 6. & 7. C. de pign. act.* Jure Saxon. & Mo-

Moribus multorum locorum teste Zyp. in *Notit. jur. Belg. tit. de pign. act.* & *Schultz. ad h. t. lit. e.* debitor non datur actio contra tertium possessorem pignoris, quod non probo; quia debitor manet dominus. *d. l. 35. §. 1.* & domino non temere sine culpa sua res auferenda est. A quibus pignus non sit exigendum vel retinendum, vide *Exod. 22. v. 26. Deut. 24. 6. 10. Job. 24. v. 3.* Plura hac de re vide apud *Christin. decis. 32. vol. 3. Gail. de pignor. & Ant. Fabr. ad tit. Cod. de pignor.*

DE VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

TITVLVS XVI.

Verbis obligatio contrahitur ex interrogatione & responsione, cum quid dari fieri ve nobis stipulamur. ex qua duæ proficiscuntur actiones, tam condictio certi, si certa sit stipulatio: quam ex stipulatu, si incerta sit. quæ hoc nomine inde utitur, quod stipulum apud veteres firmum appellabatur, forte à stipite descendens.

INitium hujus loci descriptum videtur ex *d. l. 1. §. 1. verbis 7. de O. & A.* & confirmatur *l. obligamur 52. §. 2. D. eod.* & ex *Gajo lib. 2. tit. 9. §. 2. & l. stipulation. 5. §. 1. D. de V. O.* Quod ex stipulatione rei certæ nascatur condictio certi, dicitur itidem in *l. certi 9. pr. & l. si quis 24. de reb. credit.* ex stipulatione vero incerta actio ex stipulatu, traditur quoque in *l. si stipulatus 4. D. de usur.* Etymum stipulationis reperitur etiam apud *Paul. 5. sent. tit. 8.* An vero à stipite vel stipe, vel ἀπὸ τῆς ὀπίτης descendat, parum curo.

§. 1.

§. 1. In hac re olim talia verba tradita fuerunt. Spondes? spondeo. Promittis? promitto (Fidepromittis? fidepromitto.) Fidejubes? fidejubeo. Dabis? dabo. Facies? faciam. *Verum autem Latina, an Græca, vel qualibet alia lingua stipulatio concipiatur, nihil interest, scilicet si uterque stipulantium intellectum ejus linguae habeat: nec necesse est eadem lingua utrumque uti, sed sufficit congruenter ad interrogata respondere. Quinetiam duo Græci Latina lingua obligationem contrahere possunt. Sed hæc solennia verba olim quidem in usu fuerunt: postea autem Leonina constitutio lata est, quæ solemnitate verborum sublata, sensum & consonantem intellectum ab utraque parte solum desiderat, quibuscumque tandem verbis expressum est.*

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio | ejusque usus.

Jure veteri dicta verba solennia adhibita fuisse, testatur etiam *d.l. §. 1. D. h. t. l. 7. §. quod fere 12. de pact. l. 1. de sponsal. Gell. lib. 4. c. 4.* Quod qualibet lingua stipulatio concipi potuerit, docet Ulpianus quoque in *l. 1. §. ult. de V. O.* Constitutio vero Leonis, qua illa verba solennia sublata sunt, extat in *Lamnes 10. C. de cont. stipul.* Moribus unusquisque tenetur ex sua seria conventionem & promissione, licet etiam nulla præcesserit interrogatio. *Deuteron. 23. Matth. 5. v. 37. Rom. 1. vers. 31.* ideoque inter stipulationem & pactum vel jusjurandum vel pollicitationem quoad effectum obligandi, nulla hodie differentia est. Adde *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. Christi*

5. *Christin. vol. 2. dec. 91. Vinn. ad h. §.* Adhibentur & apud Belgas interdū solennitates (puta conventiones stipulata manu initæ, quæ forte ex veteri testamento descendunt. *Prov. 6.*) sed quæ abesse vel adesse possunt. *d. c. 5. Matth. sic intellige c. 6. Prob. v. 1. Iob. 17. v. 3.* Adde *Schultz. adh. t. lit. a.*

§. 2. *Omnis stipulatio aut pure, aut in diem, aut sub conditione fit. pure veluti, quinque aureos dare spondes? Idque confestim peti potest. In diem, cum adjecto die, quo pecunia solvatur, stipulatio fit: veluti decem aureos primis calendis Martiis dare spondes? Id autem quod in diem stipulamur, statim quidem debetur. sed peti prius, quam dies venerit, non potest; ne eo quidem ipso die, in quem stipulatio facta est, peti potest: quia totus is dies arbitrio solventis tribui debet. Neque enim certum est eo die, in quem promissum est, datum non esse, prius quam is praterierit.*

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, & | servandum sit.
quid hic ex jure gentium

HÆc divisio stipulationis cōfirmatur & illustratur ex *l. oblig. 44. de O. & A.* Id quod jure promissum est, confestim peti posse, saltem ex natura stipulationis, probatur ex eo, quod istius stipulationis dies & cessit & venit. *l. cedere 213. pr. de V. S. l. eum qui 41. §. 1. l. 46. §. 4. D. h. t.* An ex æquo & bono aliquod tempus reo indulgendum sit, disputavi ad *h. §. Inst.* Quod autem id, quod in diem stipulatum est,

est, statim debeatur, licet ante diem adventum peti nequeat, respondit idem *Ulp. in d. l. 213. l. cent. 46. h.* sed quod ne eo ipso quidem die in quem stipulatio facta est, peti possit. *l. 17 de R. J. & l. 41. §. 1. D. h. t.* iuxta simpliciter juri genti convenit, quod jus tamen in iure sequimur. Sane qui promissit, se hodie solutum, hodie quoque conveniri potest. *l. liber homo 18. §. 1. D. eod.* An iuste debitor ante diem solvere, an solutum per errorem repetere possit, dixi in *disp. ad tit. ult. Lib. 3. Inst.*

§. 3. *At si ita stipuleris, decem aureos annuos, quoad vivam, dare spondes? & pure facta obligatio intelligitur, & perpetuatur. quia ad tempus non potest deberi: sed heres petendo, pa- ti exceptione submovebitur.*

Hic §. comprobatur ex *l. eum qui 56. §. qui ita 4. D. h. t. & d. l. obligation. 43. §. 1. vers. placet. D. de O. & A.* Ratio hujus juris varia redditur. Sed cum mera subtilitas & scrupulositas sit, apud Nos nullum habet effectum; nec obligatio illa ad heredes transire intelligitur, quia revera personalis est. An hæc stipulatio, qua quis simpliciter 10. aureos annuos stipulatus est, transferatur ad heredes, vide in *disp. Inst. ad h. §.* Quid, si quis stipulatus est decem quoad viveret, an annua debebuntur? vide *d. disp. nost.*

§. 4. *Sub conditione stipulatio fit, cum in aliquem casum differtur obligatio: ut si aliquid factum fuerit, vel non fuerit, committatur stipulatio: veluti. Si Titius consul fuerit factus, quinque aureos dare spondes? Si quis ita stipuletur, Si in capitolium non ascendero, dare spon-*

spondes? perinde erit ac si stipulatus esset, cur moreretur, sibi dari. Ex conditionali stipulatione tantum spes est debitum iri: eamque ipsam sper in heredem transmittimus, si prius quam conditio exstet, mors nobis contigerit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusdemque ratio.

Quid proprie sit stipulatio conditionalis, cum huiusmodi in *l. itaque 39. de reb. cred.* accurate definitur. Ratio autem cur differatur obligatio, est in *d. l. cedere 213. de V.S.* Quod committatur stipulatio conditione existente, certi juris est ex *l. ita stipulatus 115. §. 1. & 2. & l. qui Romæ 122. §. Aggerrius 4. D. h.t.* An in stipulatione, si quid factum non erit, cautio Muciana adhiberi possit, disputamus *ad h.t. Inst.* Ex conditionali stipulatione tantum spem debiti nasci eamque in heredem transferri, responsum quoque est in *l. conditionalis 54. de V.S. l. sub cond. 16. de cond. indeb. & l. si quis 57. D. h.t. & l. 8. de per. & commod. rei vend.* Ratio est in *l. 9. si pact. D. de probat. & l. hereditas 62 de R.J.* An autem hæc de conditione quoque potestiva intelligi possint, vide in *disposit. ad h.t. Inst.*

§. 5. Loca etiam inseri stipulationi solent veluti, Carthagini dare spondes? Quæ stipulatio licet pure fieri videtur, tamen re ipsa habet tempus adjectum, quo promissor utatur ad pecuniam Carthagini dandam. Et ideo si quis Romæ ita stipuletur, hodie Carthagini dare spondes? inutilis erit stipulatio, cum impossibilis sit repromissio.

Prima

Prima pars hujus §. explicatur & comprobatur ex *l. cum qui 41. §. 1. l. interd. 73. l. continuus 137. §. 2. D. h. t.* Altera pars de impossibili repromissione confirmatur & explanatur ex *l. 2. §. qui ita 6. D. de eo quod cert. loc.* (unde & totus noster §. desumptus videri potest) & *l. si servus 141. §. si interd. 4.* ubi notabilis exceptio *D. de V. O.* Hæc cum rationem habeant, etiam vel me tacente usum habere intelliguntur.

§. 6. *Conditiones, quæ ad præsens vel præteritum tempus referuntur, aut statim infirmant obligationem, aut omnino non differunt, veluti, si Titius Consul fuit: vel si vivit, dare sponces? Nam si ea ita non sunt, nihil valet stipulatio: sin autem ita se habent, statim valet. Quænim per rerum naturam sunt certa, non morantur obligationem, licet apud nos incerta sint.*

Hic §. cum sua ætiologia peti & colligi potest ex *l. cum ad præsens 37. §. l. seqq. D. de reb. cred. l. conditio 100. §. l. si ita 120. D. h. t.* De incertis, quæ nobis & per se incerta sunt, & de incertis quæ quidem nobis incerta sunt, sed per rerum naturam certa, de quibus hic agitur, agit latius *Arist. de i. equib. lib. 2.*

§. 7. *Non solum res in stipulatum deduci possunt, sed etiam facta: ut si stipulemur aliquid fieri vel non fieri: & in hujusmodi stipulationibus optimum erit pœnam subicere, ne quantitas stipulationis in incerto sit, ac necesse sit auctori probare quod ejus intersit. Itaque si quis, ut fiat aliquid, stipuletur, ita adjici pœna debet, Si ita factum non erit, tunc pœnæ nomine decem aureos*

G g

dare

dare spondes? Sed si quædam fieri, quædam non fieri, una eademque conceptione stipuletur quæ clausula huiusmodi erit adjicienda, Si adversus ea factum erit, sive quid ita factum non fuerit, tunc pœnæ nomine decem aureos dare spondes?

S U M M A R I U M.

Textus illustratio ejusque | usus hodiernus.

QUOD stipulatio non tantum rerum sit, sed etiam factorum, demonstravimus in *pr. h. t.* Postquam autem Imperator dixit de stipulationibus dandi, et nunc procedit ad stipulationes faciendi & non faciendi conjunctim vel disjunctim factas, in quibus optimum quoque consilium præscribit, quod est stat in *l. ult. D. de stipul. prætor. & l. continuus 137. pen. D. h. t.* Quod autem id, quod in faciendo vel non faciendo consistit, incertum sit, manifeste comprobatur ex *l. ubi autem 75. §. qui id 7. D. h. t.* Quæ Moribus promissor facti præcise ad ipsum factum obligatus intelligatur, certum est ex *Matth. 5. v. 3.* Item ex eodem loco certum, stipulationem pœnalem excedere posse duplum ejus, quod in principalem obligationem deductum est. Adde *Zyp. d. tract. de usur. in fin. Gudelin. lib. 3. c. 13. Imbert. Enchirid. jur. Gall. lit. p.* Quid de his quæstionibus jure Romano tenendum sit, dixi in *disputat. nos. ad. h. §.*

DE DVOBVS REIS STIPVLAN-
DI ET PROMITTENDI.

T I T U L U S. XVII.

Et stipulandi & promittendi duo pluresve rei fieri possunt. Stipulandi ita, si post omnium interrogationem promissor respondeat, spondeo: ut puta cum duobus separatim stipulantibus ita promissor respondeat, Vtrique vestrum dare spondeo. Nam si prius Titio sponderit, deinde alio interroganti spondeat, alia atque alia erit obligatio, nec creduntur duo rei stipulandi esse. Duo pluresve rei promittendi ita fiunt: Mævi decem aureos dare spondes? & Sei eisdem decem aureos dare spondes? (si) respondeant singuli separatim, spondeo.

Quum reus à re nomen habeat, teste. *Cic. lib. 2. de orat.* non est mirum, quod duo vel tres stipulatores dicantur rei stipulandi, credendi vel emendi. *l. 34. de recept. qui arb. l. 34. de sol. junct. l. 1. § 9. pr. D. h. t.* Conreos autem stipulandi non fieri, nisi stipulationes conjunctæ fuerint, respondet quoque Pomponius in *l. 6. §. ult. & Venulej. in l. 12. si ex duob. or. D. h. t.* Quomodo duo rei promittendi constituentur, vide etiam in *l. 4. duo rei D. eod.*

§. I. Ex hujusmodi obligationibus, & stipulationibus solidum singulis debetur, & promittentes singuli in solidum tenentur. In utraque tamen obligatione una res vertitur: & vel alter de-

G g 2

bitum

bitum accipiendo, vel alter solvendo, omnium perimit obligationem & omnes liberat.

S U M M A R I U M.

Quid hodie usus server in J ut & juris Civilis.
duobus correis, ejusque ratio,

Hic §. confirmatur aperte ex l. 2. & l. 3. §. ult. D. h. t. l. 1. 2. C. cod. Corrigitur quidem hoc jus *Auth* hoc ita C. cod. Sed illa male ab Irnerio descripta videtur ex Nov. 99. c. 1. Vide *disp nost. ad h. t.* Ut ut sit de jure Romano, frequentiori usu receptum est, ut unusquisque ex correis debendi, ad exemplum fidelissimorum, duntaxat teneatur pro sua parte, test. *Myns. Vinn. & Schneid. hic. Gudelin. lib. 3. c. 11. & lib. 4. c. 7. Christin. vol. 5. decis. 213. Gail. 2. obs. 14. n. 5.* Quae sententia hanc rationem habet, quod in casu dubio quisque praesumatur, tantum pro sua parte obligationem contraxisse, maxime si sunt correi, qui rem stipulatam vel emptam semper vel communem habent, vel inter se dividunt. Antwerpiae inter Mercatores jus vetus servatur, teste. *Necst. ad. decis. 49* cujus etiam non improbabilis ratio reddi potest quod una res sit, ideoque ab omnibus & singulis promissa vel empti. Vide *Busf. ad d. l. 2. D. de duob. reis* & *Perez. ad d. tit. Cod. n. 17.* ubi ita judicatum refert. An correus, qui totum debitum solvit, habeat actionem ad repetendum? An qui solus exegit, possit conveniri ad communicandum, vide in *disput. nost. ad d. §. nost.*

§. 2. Ex duobus reis promittendi, alius pure alius in diem, vel sub conditione obligari potest nec impedimento erit dies aut conditio, quo mi

num

nus ab eo, qui pure obligatus est, petatur.

Hic §. descript. videtur ex *l. 7. ex duob. D. h. t.* Sed cur non etiam pacisci licet, ut unus ex correis culpam præstet, alter non præstet. *l. 9. §. 1. h. t.* ? quia est contra naturam correorum, sed Moribus pactum servandum videtur, nisi dicamus tale pactum contra bonos mores naturales esse. *arg. c. non est oblig. de R. J. in sext.* Plura vide apud *Christin. decis. Cur. Belg. 178. vol. 4.*

D E S T I P U L A T I O N E S E R V O R V M.

T I T U L U S XVIII.

Servus ex persona domini jus stipulandi habet. Sed & hereditas in plerisque personæ defuncti vicem sustinet. ideoque quod servus hereditarius ante aditam hereditatem stipulatur, acquirit hereditati : ac per hoc etiam heredi postea facto acquiritur.

CUM in personam civilem nulla cadat obligatio. *l. 22. de R. J. junct. l. 32. D. eod.* mirum, non est, quod servi nō habeant facultatem stipulandi, nisi ex capite domini. Quod hereditas vicem defuncti sustineat, dixi supra *ad §. 2. de hered. instit.* Sed ait hic Imperator, in plerisque, quia in illis, quæ factum vel operam personæ requirunt, secus est. Vide *l. 26. usus. D. h. t. l. hereditas 61. de adq. rer. dom. l. hereditaria 68. D. de furt.* Reliqua hujus §. comprobantur ex *l. si ex re 28. §. ult. & l. servus hereditar. 35. D. h.*

G g 3

t. junct.

z. junct. l. 16. D. eod. quæ tamen meram subtilitatem continere videtur.

*§. 1. Sive autem domino, sive sibi, sive con-
servo suo, sive impersonaliter servus stipuletur, do-
mino acquirit. idem juris est & in liberis, qui i-
potestate patris sunt, ex quibus causis acquirere
possunt.*

INitium hujus §. est ex lege 15. *sive mihi. D. h. t. cu-
adde l. 1. pr. D. eod.* Quod idem juris sit in liberis
qui habent peculium profectitium, dicitur itidem
in *l. stipulatio 38. §. 6. & 17. & l. quocumque 45. pr. &
fin. D. de V. O.* Quomodo Moribus hæc servantur
dixi ad tit. 9. Lib. 2.

*§. 2. Sed cum factum in stipulatione conti-
nebitur: omni modo persona stipulantis continetur
veluti si servus stipuletur, ut sibi ire agere liceat.
ipse enim tantum prohiberi non debet, non etiam
dominus ejus.*

HÆc exceptio confirmatur ex *d. l. 38. §. 6. & l.
quod dicitur 130. D. eod.* Ratio est, quia quod fa-
cti est, personæ concessum intelligitur. *l. qui hered.
44. pr. & l. si ita 69. D. de condit. & demonst.*

*§. 3. Servus communis stipulando, unicui-
que dominorum pro portione domini acquirit:
nisi jussu unius eorum, aut nominatim alicui eo-
rum stipulatus est. tunc enim soli ei acquiritur.
Quod servus communis stipulatur, si alteri ex do-
mi-*

minis adquiri non potest, solidum alteri adquiri-
tur, veluti si res, quam dari stipulatus est, unius
domini sit.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. servus com. 5.*
l. 7. proinde § l. si commun. 17. D. h. t. Quid
dicendum sit, si servus commuuis propriis nomini-
bus dominorum usus sit, vide in *l. 37. si communis.*
D. eod. Quid, si iustum spreverit, & alteri nomina-
tim stipulatus sit, vide in §. *ult. tit. 29. hoc Lib. 3.*
An & quomodo hæc adscriptitiis vel propriis homi-
nibus (ut vocant) applicari possint, collige ex illis
quæ diximus ad *Lib. 1.*

DE DIVISIONE STIPULA- TIONVM.

TITULUS XIX.

*Stipulationum alie (sunt) judiciales, alie præ-
torie, alie conventionales, alie communes, tam
prætorie, quam judiciales.*

§. 1. *Judiciales sunt duntaxat, quæ à mero
judicis officio proficiuntur: veluti de dolo cau-
tio, (vel de persequendo servo, qui in fuga est:
restituendo ve pretio.)*

§. 2. *Prætorie (sunt,) quæ à mero prætoris
officio proficiuntur, veluti damni infecti, (vel
legatorum.) Prætorias autem stipulationes sic
exaudiri oportet, ut in iis etiam contineantur æ-
dilitie, nam & hæc à jurisdictione (prætoris) ve-
niunt,*

S. 3. Conventionales sunt, quæ ex conventionione utriusque partis concipiuntur: (hoc est, neque jussu judicis, neque jussu pratoris, sed ex conventionione contrahentium:) quarum totidem genera sunt, quot (pene dixerim) rerum contrahendarum.

S. 4. Communes sunt, veluti rem salvam fore pupillo: (Nam & Prator jubet rem salvam fore pupillo: & interdum judex, si aliter hæc res expedi non potest:) vel de rato stipulatio.

S U M M A R I U M.

An & quomodo hæc divisiones stipulationum in usu sint?

T Otus hic titulus descriptus est ex *l. stipulationum* §. *pr. de V.O.* An jure Codicis hæc divisiones stipulationum abrogatæ intelligantur, jam non dicam; sufficit quod Moribus nostris in usu non sint, cum judices à Magistratu dari desierint. Sed quoniam ex commento Interpretum officium judicis duplex est, nobile & mercenarium, possent prætoris stipulationes dici, quæ extra judicium, aut ante litem contestatam propter remedia cogendi interponi jubentur. *l. 4. de jurisd.* Judiciales vero, quæ post litis contestationem instituuntur judicii peragendi gratia. *Vinn. ad S. ult. h. t.* Adde & *Baron. ad. h. t. part. reliq.* Moribus cautiones Judiciales æq; per pignora, quæ per fidejussores fieri possunt, teste *Wes. ad tit. D. qui satisfd. cog. Gud. lib. 4. c. 5. Zyp. tit. de satisfd.* Cautiones judicatum solvi, & judicium peragi, perraro adhibentur, nisi in peregrinis & arrestatis. Vide *Gudelin. & Zyp. d. loc.* & *notas nostras ad tit. Inst. de satisfdat.*

D E

DE INVUTILIBVS STIPVLA-
TIONIBVS.

TITULUS XX.

Omnis res, quæ dominio nostro subicitur, in stipulationem deduci potest, siue mobilis sit, siue soli.

Quanquam hoc principium per se satis notum sit, tamen pro more incepto confirmare lubet ex *l. 1. §. 9. de O. & A. §. l. inter stip. 83. §. 5. vers. nam de his reb. de V. §. O. l. interdum 73. pr. §. l. 75. §. ult. D. eod.*

§. 1. *At si quis rem, quæ in rerum natura non est, aut esse non potest, dari stipulatus fuerit: veluti Stichum, qui mortuus sit, quem vivere credebat, aut hippocentaurum, qui esse non possit: inutilis erit stipulatio.*

Hic §. comprobatur ex *l. si stipulor. 35. pr. §. l. si homo 69. D. de V. O. §. l. 1. §. 9. si id quod. D. de O. & A.* ubi etiam dicitur, hunc §. naturalem habere rationem. An dari vel esse possint hippocentauri, hic non definitio. Vide *Lucret. lib 5. Cic. 2. de nat. deor. Senec. epist 58. juncto tamen Plin. 7. c. 3. Adde & Balduin. & Bacchor. ad h. §.*

§. 2. *Idem juris est, si rem sacram aut religiosam, quam humani juris esse credebat: vel rem publicam, quæ usibus populi perpetuo exposita sit, ut forum vel theatrum: vel librum hominem,*
G g 5
quem

quem servum esse credebat, vel cujus commercium non habuerit: vel rem suam dari quis stipuletur. Nec in pendentem erit stipulatio ob id, quod publica res in privatum deduci, & ex libro servus fieri potest, & commercium adipisci stipulator potest, & res (sua) stipulatoris esse desinere potest, sed protinus inutilis est. Item contra: licet initio utiliter res in stipulatum deducta sit: si (tamen) postea in aliquam eorum causam, de quibus supra dictum est, sine facto promissoris devenierit: extinguatur stipulatio. At nec statim ab initio talis stipulatio valebit, Lucium Titium, cum servus erit, dare spondes? & similia, quæ enim natura sui dominio nostro exempta sunt, in obligationem deduci nullo modo possunt.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------|
| 1. Textus confirmatio, & quid de promissore, qui scivit res sanctas fuisse. | 2. Improbatio juris Romani in quibusdam articulis. |
|-----------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------|

- I. **T**Otus hic locus sumptus est ex responso Pauli in *l. inter stipulantem* 83. §. *sacram* 5. *D. de V. O.* Quod nemo possit stipulari rem sacram, vel religiosam, vel publicam, vel hominem liberum, vel rem suam, responsum quoque est in *l. 1. §. 9. & 10. de O. & A. l. nemo* 82. & *l. liber.* 103. *de V. O.* & in *fragm. Gaji. tit. 9. lib. 2. §. 5.* Ratio de rebus sacris, publicis & homine libero perspicua est in *l. multū* 34. *D. de V. O.* Sed promissorem, qui scivit dictas res tales esse teneri ad interessē, saltem Moribus nostris, quibus

bus & stipulatio bonæ fidei est, ut supra dixi, non est dubium *arg. l. 62. qui officii. §. 1. de cont. empt.* Cur nemini res suas pure stipulari liceat, dixi ad §. 10. *Inst. de legat.* Porro ratio, cur ne quidem in pendentis sit talis stipulatio, traditur in *l. quod initio 29. de R. J. & l. continuus 137. §. 6. in fin. de V. O.* Ratio vero, cur extinguatur stipulatio, si res profana ante traditionem facta est sacra, duplex reddi potest, prima ex *l. existimo 98. in fin. pr. junct. l. plurib. 140. §. 2. D. de V. O.* altera ex *l. si ex legati 23. D. eod. & l. pen. de solut.* Sed quare non liceat stipulari rem sacram sub conditione si profana facta fuerit, vel hominem liberum, cum servus erit, nullus video. Novi quidem rationem juris civilis in *d. l. 83. §. 5. & l. 137 §. 6.* sed ea potius mera scrupulositas videtur, quam sana ratio.

§. 3. Si quis alium daturum facturumve quid promiserit, non obligabitur: veluti si spondeat Titium quinque aureos daturum. Quod si effecturum se, ut Titius daret, sponderit, obligatur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque re- | jectio ex fortiori ratione.

Hic textus desumptus quoque videtur ex *d. l. 83. inter stipulant. pr. de V. O.* & confirmatur ex *l. stipulatio 38. pr. D. eod. & l. sicut 65. fidejuss.* Ratio primi membri est, quia nemo alterius mentem scire potest, ideoque promissio ridicula & impossibilis videtur. Cæterum Moribus dicta ratio potius scrupulosa subtilitas est, ideoque promissor aut dari fierive curabit, aut ipse præstabit, non secus ac si proprio

no-

nomine quid promississet. *Grot. d. Introduct. lib. 3. c. 3. vers. Nemandt. Lambert. Gor. Adversar. tract. 3. c. 3. n. 10.* Ratio posterioris membri (quando scilicet promissor promissit, se curaturum, ut detur aliquid vel fiat,) hæc est; quia tunc suum factum promissit quod præstare debet, aut id quod interest. *arg. l. quotiens 81. pr. de V. O. § l. 13. § ult. de re jud.* An vero talis promissor absolvatur, si omnem diligentiam adhibuerit, ut efficeret, dixi in *disp. nostr. ad h. §.* ubi & praxin addidi. De literis Cambii, an obligent, quia & in illis alieni facti promissio fieri videtur, vide apud *Schultz. ad h. t. lit. c.*

§. 4. Si quis alii, quam ei, cuius juri subjectus sit, stipuletur, nihil agit. Plane solutio etiam in extraneam personam conferri potest: veluti si quis ita stipuletur, Mihi aut Sejo dare spondes? ut obligatio quidem stipulatori adquiratur, solvi tamen Sejo, etiam invito eo, recte possit, ut liberatio ipso jure contingat, sed ille adversus Sejum habeat mandati actionem. Quod si quis sibi & alii, cuius juri subjectus non sit, dari decem aureos stipulatus est: valet quidem stipulatio: sed utrum totum debeatur (stipulatori,) quod in stipulatione deductum est, an vero pars dimidia, dubitatum est: sed placuit, non plus quam dimidiam partem ei adquiri. Ei (vero,) qui juri tuo subjectus est, si stipulatus sis, tibi adquiris: quia vox tua, tanquam filii sit, sicut & filii vox, tanquam tua intelligitur in iis rebus, quæ tibi adquiri possunt.

S u m.

S U M M A R I U M

Ufus huic §. contrarius, | ejusque ratio & defensio.

HOc *pr.* confirmatur ex *d. l. stipulatio* 38. §. 17. *alteri. D. de V.O.* ubi & ratio ejus additur, sed quæ hodie mera subtilitas est. Moribus enim non tantum Notarius alteri, sed & alius privatus stipulari potest. *Vinn. & Balduin. ad h. §.* Ratio est, quia jure gentium (quod sequimur) unusquisque tenetur ex sua promissione, sive ipsi stipulatori sive alteri facta sit. Adde *Matth. c. 5. v. 37.* Exceptiones hujus *pr.* etiam ex jure civili petitas, vide in §. 19. & 20. *h. t.* ubi latius. Reliqua hujus §. frustra pluribus confirmantur, quia Moribus (ut dixi) etiam alteri obligatio adquiri potest, licet etiam ipsius stipulatoris nihil intersit, vel nulla pœna adjecta sit. Itaque si quis ita stipulatus sit, sibi aut Mævio dari, non tantum Mævio solvi potest, sed etiam actio concedi. Si vero quis stipulatus sit sibi & Titio decem, stipulatio in totum valebit, & quinque debebuntur stipulatori, & altera quinque Titio. Utique posito, quod fiat hic aliquid contra rei naturam, tamen magis fieret contra rei naturam, si pacta non servarentur. De stipulatione patris & filii dixi *ad Tit. 9. Lib. 2.*

§. 5. *Præterea inutilis est stipulatio si (quis) ad ea, quæ interrogatus fuerit, non respondeat: veluti si quis decem aureos à te dari stipuletur, tu quinque promittas, vel contra: aut si ille pure stipuletur, tu sub conditione promittas: vel contra: si modo scilicet id exprimas, id est, si cui sub conditione vel in diem stipulanti, tu respondeas, præsentis die spon-*

spondeo. Nam si hoc solum respondeas, promitto : breviter videris in eandem diem vel conditionem spondidisse. Neque enim necesse est in respondendo eadem omnia repeti, quæ stipulator expresserit.

S U M M A R I U M.

Textus conciliatio cum ratione.
aliis, ejusque usus cum ra-

INitium hujus §. de stipulatione quantitatis desumptum videtur ex *fragm. Gaji d.t. 9. §. 10. Lib. 2.* Sed tunc è diametro adversatur *l. 1. §. 4. si stipul. D. de V.O.* ut docet *Ant. Matthæus in not. ad h. §.* Sed dici quoque potest, hunc §. loqui de stricto jure, & *d.l. 1. §. 4. de æquo & bono.* Vel dic, stipulationem inutilem esse, scil. quoad summam excurrentem. Denique dici potest, fragmenta Gaji admodum corrupta esse. Ut ut sit de jure Romano, certum est Moribus Belgii, unumquemq; teneri ex sua promissione, modo serio & cum judicio facta sit. Hinc sequitur, quod ille, qui pure interrogatus sub conditione responderit, vel contra; efficaciter obligetur, licet illico non placuerit diversitas responsionis, modo non displicuerit responsio. Vide quæ diximus *ad §. præced.* Versus hujus §. *Nam si hoc solum &c.* nulla alia confirmatione opus habet, cum natura generalis responsionis veritatem ejus satis aperte evincat, ut latius dicturi sumus *ad §. 18. h. t.*

§. 6. Item inutilis est stipulatio, si vel ab eo stipuleris, qui tuo juri subjectus est, vel si is à te stipuletur. Sed servus quidem non solum domino suo

suo obligari non potest, sed ne quidem ulli alii. filii vero familiarum aliis obligari possunt.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum usu & | quid hic de adscriptitiis.

QUOD jure Romano nec pater à filio, nec filius à patre, in cujus potestate est, stipulati queat. / 2. *de cont. empt.* hanc habet rationem; quia habentur pro una persona, ideoque pater esset simul creditor & debitor, quod videtur absurdum, & contra rei naturam. Sed quoniam Moribus omnes filii intelliguntur emancipati, hic §. usum non habet. *arg. l. 4. C. de pact. convent.* Quod etiam adscriptitii vulgo *lijfscep- gē*s à dominis, & hi vicissim ab illis stipulari possint, testatur *Schultz. ad h. t. lit. a.* Quomodo & quando filifam. obligari possint, dicimus ad §. 7. *tit. 7. Lib. 4.*

§. 7. *Mutum neque stipulari, neque promittere posse, palam est. quod & in surdo receptum est: quia & is, qui stipulatur, verba promittentis, & is qui promittit, verba stipulantis audire debet: unde apparet non de eo nos loqui, qui tardius exaudit, sed de eo qui omnino non audit.*

Hic §. descriptus videtur ex *l. 1. §. pen. C. ult. D. de O. & A.* & confirmatur ac illustratur ex *l. 1. pr. de V. O.* Rationem juris civilis tradunt *ll. allegatæ.* Sed Moribus stipulationes nō tantum in scriptis à mutis & surdis contractæ valent, sed etiam inrer absentes contractæ; aut si non valent ut stipulationes, valent tamen ut conventiones & pacta. *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de cont. stipul. Gudelm. lib. 3. c. 4. §. 6.*

§. 8.

§. 8. Furiosus nullum negotium gerere potest: quia non intelligit, quod agit.

QUod furiosus nec stipulari, nec ullum negotium recte gerere possit, legibus & rationibus probatur, cum hic tum in *l. 5. de R. J. l. 1. §. 12. de O. & A. §. l. si a reo 70. §. 4. de fidejussor.*

§. 9. Pupillus omne negotium recte gerit: ita tamen, ut ubi tutoris auctoritas necessaria sit, adhibeatur tutor: veluti si ipse obligetur. nam alium sibi obligare etiam sine tutoris auctoritate potest.

PUPILLUM vero auctore tutore quodvis negotium gerere posse, quamvis necdum intelligat, quod agit, manifeste docet & explicat *d. l. 5. de R. J. l. pup. 9. de adq. her. l. 1. §. 13. O. & A. de l. serv. 6. D. rem pup. salu.* Ratio quoque manifesta est, quia in ejusmodi negotiis seu contractibus non tam pupilli quàm tutoris persona consideratur, qui etiam pupillum ignorantem & invitum obligare potest. *tot. tit. quando ex facto.* Quando pupillus sine auctoritate tutoris alios sibi obligare possit, diximus ad *tit. 21. lib. 1. §. tit. 1. lib. 2.* & dicemus in §. seq. latius.

*§. 10. Sed quod diximus de pupillis, utique de iis verum est, qui jam habent aliquem intellectum. nam infans, & qui infantia proximus est, non multum à furioso distant: quia hujusmodi ætatis pupilli nullum habent intellectum. Sed in proximis infantia, propter utilitatem eorum, be-
ni-*

ignior juris interpretatio facta est, ut idem juris habeant, quod pubertati proximi. Sed qui in potestate parentis est impubes, ne auctore quidem patre obligatur.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio ejus- | verbor. final.
que genuinus sensus, & ratio

Quod pupillus aliis sine tutoris consensu obligari non possit, satis superque demonstravimus in *d. tit. 21. § 8.* Diximus & ibidem de altero casu, quando pupillus alios sibi obligare possit, sed remissive ad *h. §.* Quod autem pupillus, licet infantiae proximus, possit ex benigna juris interpretatione stipulando vel aliter contrahendo alios sibi obligare, probatur ex *l. obligari 9. de auct. tut. § l. pupillus 11. de acq. rer. dom.* Adde *Grot. de jur. bell. & pac. lib. 2. c. 1. § 5.* Si dicamus hunc §. nostrum loqui de eo pupillo (quod est probabilius) qui ex æquo & bono, licet infantiae proximus, auctore tutore, aliis obligari potest, tunc probatur ex *d. l. 1. §. 13. de O. & A. d. l. 6. § l. 9.* Sed tamen patre auctore filius familias impubes obligari non potest. *d. §. nost. § lult. §. 2. de V. O.* Ratio differentiae est, quia patria potestas non respicit obligationes contrahendas, sicut tutoris auctoritas; nec filio læso datur regressus adversus patrem *l. 1. de jud.* qui tamen contra tutorem datur. Alii aliam rationem reddunt, ut videre est apud *DD. ad h. §.* Hæc Moribus ita quoque se habere, assertum innuunt præcedentia.

§. 11. Si impossibilis conditio obligationibus adijcitur: nihil valet stipulatio. Impossibilis autem

H h tem

tem conditio habetur, cui natura impedimento est quo minus existat: veluti si quis ita dixerit, digito cœlum attigero, dare spondes? At ita stipuletur, Si digito cœlum non attigero dare spondes? pure facta obligatio intelligitur ideoque statim peti potest.

Hic §. desumptus videtur ex l. 7. *impossibilis de l. O. & cōfirmatur l. 35. D. eod. & l. 1. §. 11. de O. & c.* Ratio cur conditio impossibilis vitiet stipulationem traditur in l. non solum 31. *D. eod.* Ratio vero cur illa stipulatio, si digito cœlum non attigero, valeat, extat in l. si pupil. 9. §. 1. *de novat.* & apud *Aristot. de interp. c. pen.* Sed hæc posterior stipulatio & promissio meo iudicio, vix seria videtur, ideoque obligationem non pariet, nisi serius animus probetur.

§. 12. *Item verborum obligatio inter absentes concepta, inutilis est. Sed cum hoc materialitum contentiosis hominibus præstabat, forte post tempus tales allegationes opponentibus, & non præsentibus fuisse, vel se vel adversarios suos, contendentibus: ideo nostra constitutio propter celeritatem dirimendarum litium introducta est, quarum ad Cæsar. advocatos scripsimus: per quam disposuimus, tales scripturas, quæ præsto esse partes indicant omnino esse scredendas, nisi is, qui talibus utitur improbis allegationibus, manifestissimis probationibus vel per scripturam, vel per testes idoneo adprobaverit, toto eo die quo conficiebatur instrumentum, sese vel adversarium suum in aliis locis fuisse.*

Quo

Quod & quomodo Moribus nostris stipulationes inter absentes conceptæ, utiles sint, dixi *ad. §. 7. §. 2.* Reliqua hujus §. desumpta sunt ex *l. optimam 14. C. de cont. vel com. stip.* Ratio est, quia regulariter tandiu pro instrumento præsumptio est, donec contrarium probetur, *l. cum precib. 18. C. de probat.* Hinc in foro ~~sibi~~ alibi ~~probere~~en, quando scilicet de loco præsumptio est.

§. 13. Post mortem suam dari sibi nemo stipulari poterat: non magis, quam post ejus mortem, à quo stipulabatur. Ac nec is, qui in potestate est, post mortem ejus stipulari poterat, quia patris vel domini voce loqui videtur. Sed & si quis ita stipuletur, Pridie quam moriar, vel pridie quam morieris, dare lpondes? inutilis erat stipulatio. Sed cum (ut jam dictum est) ex consensu contrahentium stipulationes valeant: placuit nobis etiam in hunc juris articulum necessariam inducere emendationem: ut sive post mortem, sive pridie quam moriatur stipulator, sive promissor, stipulatio concepta sit, stipulatio valeat.

Hic §. plane convenit cum *l. scrupulosam 11. C. de cont. stipul.* Ratio juris veteris hæc fuit, quia actiones nec ab herede, nec contra heredem incipere poterant. *l. un. C. ut act. ab hered.* Ratio rationis videtur, quia absurdum & contra naturam est, ut quis post mortem vel accipiat quid, vel solvat. Sed recte Justiniano hæc ratio scrupulositas visa est, quia ut voluntates testatorum, ita & contrahentium servandæ sunt, quoties effectum sortiri possunt, & non sunt contra bonos mores vel conscientiam. Adde
Hh 2 d. l.

d. l. un. & ea quæ diximus ad §. 35. Inst. de legat.

§. 14. Item si quis ita stipulatus erat, & navis ex Asia venerit, hodie dare spondes inutilis erat stipulatio, quia præpostere concepta est. Sed quum Leo inclytæ recordationis, in dotibus eandem stipulationem, quæ præpostera nuncupatur, non esse rejiciendam existimaverit: nobis placuit, & huic perfectum robur accommodare ut non solum in dotibus, sed etiam in omnibus valeat hujusmodi conceptio stipulationis.

Hic §. desumptus est ex *l. præposteri 25. C. de test.* ubi in fine additur, quod exactio rei promissæ competat post conditionem vel diem existentem. Sed rectene ratio juris veteris hic addita ab Imperatore rejecta est? Affirmo ob rationes in §. præced. allegatas.

§. 15. Ita autem stipulatio concepta, velut si Titius dicat, cum moriar dare spondes? vel cum morieris? & apud veteres utilis erat, & nunc valet.

Hic §. confirmatur & illustratur ex *l. quodcumque 45. de V. O. & l. heres 79. §. 1. de condit. & de monst.* Ratio est, quia illa stipulatio nec iniqua nec post mortem concepta intelligitur. *Gell. lib. 6 cap. 13.*

§. 16. Item post mortem alterius recte stipulamur.

Quo-

QUoniam in hac stipulatione cessat ratio, ob quam stipulationes post mortem contrahentium conceptæ non valent, mirum non est, quod subsistat. Sed quid, si stipulator moriatur ante Titium, cujus post mortem stipulatus est? transfert tamen ipsum debitum, non nudam spem debitum iri, ut recte hic explicat. *Vinn. arg. l. 9. §. 1. de novat.*

§. 17. Si scriptum in instrumento fuerit, promississe aliquem: perinde habetur, atque si in interrogatione precedente responsum sit.

Hic locus teste *Hotom.* ad verbum descriptus est ex Paulo *lib. sent. 5. tit. de V. O.* & confirmatur ex *l. 1. C. de cont. stipulat. l. sciend. 30. & l. Titia 134. §. pen. de V. O.* Vide etiam ea quæ diximus ad §. 12.

§. 18. Quoties plures res una stipulatione comprehenduntur, si quidem promissor simpliciter respondeat, dare spondeo: propter omnes tenetur. Si vero unam ex his, vel quasdam daturum se sponderit: obligatio in iis, pro quibus sponderit, contrahitur. Ex pluribus enim stipulationibus, una, vel quadam videntur esse perfectæ. singulas enim res stipulari, & ad singulas respondere debemus.

QUod primo casu promissor teneatur ad omnes res stipulatas, probatur ex *l. Titia 134. §. ult. & l. pluribus 140. pr. D. de V. O.* Adde *Liv. lib. 1. de deditione Collatinorum.* Quod altero casu tantum teneatur ad illas res, ad quas in specie respondit,

Hh 3

con

confirmatur ex *l. inter stipulant. 83. §. 4. item si D eod.* Hæc Moribus Belgii minus dubii habent, qui dicti Mores sequuntur simplicem voluntatem contrahentium.

§. 19. *Alteri stipulari (ut supra dictum est nemo potest. Inventæ enim sunt hujusmodi (stipulationes vel) obligationes ad hoc, ut unusquisque adquirat sibi, quod sua interest: cæterum si al. detur, nihil interest stipulatoris. Plane si quis velit hoc facere, pœnam stipulari conveniet: ut nix ita factum sit, ut est comprehensum, committatur pœnæ stipulatio etiam ei, cujus nihil interest. Pœnam enim cum stipulatur quis, non illud inspicitur, quod intersit ejus, sed quæ sit quantitas in conditione stipulationis. Ergo si quis (ita) stipuletur Titio dari, nihil agit, sed si adjecerit pœnam, nil dederis, tot aureos dare spondes? tunc committitur stipulatio.*

Hic §. desumptus est ex *d. l. stipulat. ista 38. §. alter 17. de V. O.* Sed Moribus alterum alteri efficaciter stipulari posse, etiamsi nulla pœna adjecta sit diximus supra ad §. 4. h. t.

§. 20. *Sed (¶) si quis stipuletur alii, cum ejus interesset, placuit stipulationem valere. Nam si is, qui pupilli tutelam administrare cœperat, cesserit administratione contutori suo, ¶ stipuletur rem pupilli salvam fore: quoniam interest stipulatoris fieri, quod stipulatus est (cum obligatus futurus sit pupillo, si male res gesserit) tenet obligatio.*

tio. Ergo etsi quis procuratori suo dari stipulatus sit, habebit vires stipulatio. Et si creditori suo (quis stipulatus sit) quod sua interest, ne forte vel pœna committatur, vel prædia distrahantur, quæ pignori data erat, valet stipulatio.

DEscriptus & hic §. est ex d. l. 38. §. si stipuler. 20. D. de V. O. Sed Moribus hunc alii stipulari posse, licet stipulatoris nihil interfit, probavi ad d. §. 4. h. t.

§. 21. Versa vice, qui alium facturum promisit, videtur in ea esse causa, ut non teneatur, nisi pœnam ipse promiserit.

Hic §. exceptio est §. 3. h. t. & confirmatur ex d. l. 38. §. 2. D. de V. O. Sed quid, si promissor omnem lapidem moverit, & omnia humana expertus sit, ut persuaderet? vix tamen videtur excusandus. arg. l. sancimus 26. C. de fidej. & d. l. 38. §. 2. Vide quæ dixi in disp. ad h. §. 3. h. t.

§. 22. Item nemo rem suam futuram, in eum casum, quo sua sit, utiliter stipulatur.

HÆc regula descripta est ex responso Pauli in l. nemo 87. de V. O. Ratio est, quia res imperfecta incidit in illum casum, à quo initium capere non potest. l. 98. existimo D. eod. Nam nihil refert, an res mea sit tempore contractus, an tempore præstationis. Vide quæ dixi ad §. 10. de legat.

§. 23. Si de alia re stipulator senserit, de alia promissor: perinde nulla contrahitur obligatio,

H h 4

ac

ac si ad interrogatum responsum non esset: veluti si hominem Stichum à te quis stipulatus fuerit, tu de Pamphilo senseris, quem Stichum vocari credideris.

QUoniam nulla obligatio contrahitur, nisi utriusque consensus circa idem corpus vel in eandem rem de qua agitur, adsit. *l. 1. §. 3. de pact. l. in omnib. §. 5. de O. & A.* mirum videri non debet, quod stipulatio in nostro §. proposita nequaquam valeat. *l. inter stipulant. 83. §. 1. D. de V. O. & l. 137. continuus §. 1. D. eod.* Quid dicendum sit, si erratum est in substantia rei vel materia, & quid, si error est in nomine proprio personæ reive, vide apud *DD. ad h. §. & disp. nost. ad tit. Inst. de empt. & vend.*

§. 24. *Quod turpi ex causa promissum est, veluti si quis homicidium vel sacrilegium se facturum promittat: non valet.*

Hic §. confirmatur ex *l. generaliter. 26. & seq. & l. si flagitii 123. de V. O.* Ratio est, quia illa quæ turpia sunt, etiam impossibilia videntur. *l. filius 15. de condit. instit. & impossibilium nulla obligatio est. d. §. 11. h. t.* etiam si si talis stipulatio turpis iuramento firmata esset. *c. non est oblig. de R. J. in 6.* Cæterum si pecunia vel aliud quid promissum est stipulatori, ut tale flagitium committeret, jure gent. (quod in foro sequimur) promissor obligatur ad solvendum saltem pœnæ nomine, sed stipulatori, id quod solutum est, auferendum est tanquam turpe lucrum. *arg. l. 5. de calumniat.* Præterea uterque pro qualitate delicti alia etiam pœna ex arbitrio judicis mulctari potest. Vide tamen nostra *ad §. 2. Inst. de duob. reis stip.*

§. 25. *Cum quis sub aliqua conditione stipulatus fuerit, licet ante conditionem decesserit: postea existente conditione heres ejus agere potest. Idem est & ex promissoris parte.*

DE stipulatore mortuo ante conditionem adjectam diximus ad §. 4. *de V.O.* de promissore agit quoque hic §. qui confirmatur ex *l. si quis* § 7. *D. de V.O.* Rationem vide in *d. §. 4.*

§. 26. *Qui hoc anno aut hoc mense dari stipulatus est: nisi omnibus partibus anni vel mensis prateritis, non recte petet.*

Hic §- descriptus est ex *l. qui hoc anno* 42. *D. de V.O.* Sed hanc interpretationem haud convenire simplici juri gent. aut simplici verborum intellectui, dixi ad §. 2 *Inst. de V.O.*

§. 27. *Si fundum dari stipuleris, vel hominem, non poteris continuo agere: nisi tantum spatium praterierit, quo traditio fieri possit.*

QUoniam promissor fundi vel servi non semper prædictas res ad manus habet, mirum non est, quod vix conveniri potest ante spatium, intra quod commode tradere potuit. Nam hoc subintelligitur, saltem ex æquo & bono. *l. quod dicimus* 105. *de solut. junct. arg. l. eum qui* 41. §. 1. *l. interd.* 73. & *l. continuus* 137. §. 1. *de V.O.* Vide etiam ea quæ diximus ad *d. §. 2. Inst. eod.*

DE FIDEI VSSORIBVS.

TITULVS. XXI.

Pro eo qui promittit, solent alii obligari, qui fidejussores appellantur: quos homines accipere solent dum curant, ut diligentius sibi cautum sit.

Hic §. conscriptus videtur ex *l. 1. §. sed aut proprio* 8. *D. de O. & A.* & confirmatur ac illustratur ex *l. fidejussor. 16. §. ult. & l. Lucius 24. D. de fidejussor. junct. Nov. 4. c. 1.* Formulam fidejubendi vide apud *Platon. lib. 12. de legib.* Moribus fidejussores etiam nudo pacto constituuntur, ita ut effectu & vi obligandi nullum etiam discrimen sit inter fidejussores & constitutores. *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 11.* Rationem dixi in §. 1. *Inst. de V. O.*

§. 1. *In omnibus autem obligationibus adsumi possunt: id est, siue literis, siue consensu contractæ fuerint. At nec illud quidem interest, utrum civilis an naturalis sit obligatio, cui adjicitur fidejussor: adeo quidem, ut pro servo quoque obligetur, siue extraneus sit, qui fidejussorem à servo accipiat, siue ipse dominus in id, quod sibi naturaliter debetur.*

Prima pars hujus §. collecta videtur ex *l. græce 8. §. 1. D. h. t.* & confirmatur *l. 1. §. 2. D. eod.* Quod non tantum civili, sed etiam naturali obligationi fidejussor accedere possit, traditur quoque in *l. fidejussor. 16. §. fidejussor. 3. D. h. t.* De servo in specie, quod pro eo quoq; fidejussor efficaciter intervenire queat, affirmat etiam

etiam *l. cum fidejub. 35. § l. 70. si a reo §. adeo 3. D. h. t.* An etiam obligationi, quæ ex delicto descendit, accedere possit, vide in *disp. nost. ad h. t. § Schultz. ibid. lit. a.*

§. 2. Fidejussor non tantum ipse obligatur, sed etiam heredem relinquit obligatum.

Hic §. confirmatur ex *l. 4. §. 1. D. h. t. § l. fidejusso- ris 24. C. eod.* Ratio redditur in *d. l. 4. §. 1.* quia fidejussor rei locum obtinet, id est succedit in omne jus defuncti. *l. 62. de R. J.* Adde *l. ex contradiib. 49. de O. § A.* Hæc rationem & usum habere, extra controversiam est.

§. 3. Fidejussor & præcedere obligationem, & sequi potest.

Hic §. descriptus videtur ex *l. stipulat. 6. § ult. D. h. t.* secus est in mandatore, qui post creditam pecuniam mandavit creditori. *l. si vero 12. §. 14. post. D. mand.* quod non probo, quia scrupulositatem continere videtur, non simplex jus gentium. Cur enim non obligaretur, si sciens creditam pecuniam esse, jussit tamen eam suo periculo esse? Vide quæ dixi ad §. 1. *Inst. de V. O.*

§. 4. Si plures sint fidejussores: quotquot erunt numero singuli in solidum tenentur. Itaque liberum est creditori, à quo velit solidum petere. Sed ex epistola divi Hadriani compellitur creditor à singulis, qui modo solvendo sunt, litis contestata tempore, partes petere. Ideoque si quis ex fidejussoribus eo tempore solvendo non sit: hoc ceteros
one-

onerat. Sed si ab uno fidejussore creditor totū consequutus fuerit: hujus solius detrimentum erit, si is, pro quo fidejussit, solvendo non sit: & sibi imputare debet, cum potuerit juvari ex epistola divi Hadriani, & desiderare, ut pro parte in se detur actio.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, ejusque ratio & usus varius.

Iure veteri unumquemque ex fidejussoribus in solidum conveniri potuisse, certum est. *l. 26. § l. si plures 27. pr. D. h. t. l. 3. § 23. C. eod.* Sed hoc ex Epistola D. Adriani mutatum esse, apparet ex *d. l. 26. inter fidejussores. D. h. t.* quam *Paul. sent. 1. tit. 20.* edictum Prætoris vocat, quia forsā à Juliano in edictum perpetuum redacta fuit. Quod vero hoc beneficium divisionis cesseret, si unus ex fidejussoribus tempore litis contestatæ solvendo non sit, confirmatur ex *d. l. 26. § l. si contendat 28. D. eod.* Reliqua hujus §. de eo casu, quando unus ex fidejussoribus totum debitum solvit, comprobantur ex *l. ut fidejuss. 39. D. h. t. § l. cum alter 11. C. eod.* Ratio cur fidejussores jure novo non obligentur in solidum, expressa est ad §. 1. *Inst. de duob. reis.* quæ & generalioribus Moribus adprobata est, quanquam in quibusdam Municipiis jus vetus serveretur, teste *Gudelin. lib. 4. c. 7. in fin.* Sed & hoc tacite actum videtur, ut is qui tempore litis contestatæ desiit solvendo esse, cæteros oneret. Sed cur non & hoc post litem contestatam. *l. inter eos § 1. § pen. D. h. t.?* An eo casu quo fidejussor totum debitum solvit, possit petere actionem cessā contra confidejssores, vel saltem contra eos actionem negot. gestor. instituere, vide in
dispu-

disput. nost. ad h. t. Plura de tribus beneficiis ordinis excussionis, divisionis & cedendarum action. vide apud *DD. ad h. §. 4.*

§. 5. Fidejussores ita obligari non possunt, ut plus debeant, quam debet is, pro quo obligantur. Nam eorum obligatio, accessio est principalis obligationis: nec plus in accessione potest esse, quam in principali re. At ex diverso, ut minus debeant, obligari possunt. Itaque si reus decem aureos promiserit: fidejussor in quinque recte obligatur: contra vero obligari non potest. Item si ille pure promiserit: fidejussor sub conditione promittere potest: contra vero non potest. Non solum autem in quantitate, sed etiam in tempore minus aut plus intelligitur. Plus est enim statim aliquid dare: minus est post tempus dare.

S U M M A R I U M.

Textus illustratio ac germanus sensus cum usu con-

trario.

Hic §. confirmatur ex *l. Græce 8. §. illud commune 7. D. h. t. & l. hi qui 34. D. eod.* Quod fidejussor in summam concurrentem obligatus fuerit, extra questionem fuisse puto. Vide *disputat. nostr. ad h. §.* Itaque hoc tantum controvertebatur, an fidejussor etiam in duriores causam & majorem quantitatem obligari posset, quam debet ipse reus principalis. Veteres existimarunt propter regulam hic allegatam, fidejussorem omnino non obligari in graviores causam, sed obligari quidem in leviores. *d. §. 7. & l. 34.* Moribus Belgii (quibus illa regula vel potius rei natura & subtilitas hic non attenditur) fidejussor obligatur

ligatur simpliciter ex sua promissione, si modo ser-
inita sit. Vide *Vinn. ad h. §. & nostra ad Inst. de V. C.*
§. 5. Inst. de inut. stipulat. Quinquam ergo deb-
tor principalis sub conditione debet, & fidejussor pu-
re fidejussit, vel debitor debeat 10, fidejussor obliga-
vit se pro viginti, tamen utilis fidejussio est. Rati-
supra allegata est sæpius.

§. 6. Si quid autem fidejussor pro reo solve-
rit: ejus recuperandi causa habet cum eo mandat
judicium.

Hic §. comprobatur & explicatur ex *l. 6. §. 2. l. 10.*
§. 11. & l. ex mandato 20. §. 1. D. mand. Sec-
quid, si pro vetante quis fidejusserit? Ille jure Ro-
mano nec actionem mandati, nec negotior. gestor.
habebit. *l. si pro te 40. D. eod.* Sed hoc jus Moribus
Belgii non servatur, nec servari debet. Quia nec
quis cum alterius jactura locupletari, nec quis teme-
re donasse præsumi debet. Vide *Zyp. notit. jur. Belg.*
tit. de pæn.

§. 7. Græce etiam fidejussor ita accipitur,
τῇ ἐμῇ πίστι καὶ λόγῳ ἐγώ. i. mea fide jubeo ego.
(sed & si dixerit) *ἔλω σive βέλομαι.* i. volo, sed &
Φημι. i. affirmo: pro eo erit, ac si dixerit *λέγω.*
i. dico.

Hic locus descriptus videtur ex *d. l. 8. pr. D. h. t.*
ideoq; ex eodem *hic §. nost.* explicandus & resti-
tuendus est. Confirmatur ex *l. Bland. 12. C. h. t. & l. 1. §.*
ult. D. de V. O. Moribus hæc ita obtinere, certius est,
quam ut probari debeat. Vide nostra ad *§. 1. Inst. de*
V. O.

§. 8.

§. 8. In stipulationibus fidejussorum sciendum est hoc generaliter accipi: ut quodcunque scriptum sit quasi actum, videatur etiam actum. Ideoque constat, si quis scripserit se fidejussisse: videri omnia solenniter acta.

Hic §. desumptus est ex l. sciendum 30. de V. O. sed extensus nonnihil à Compositoribus Irst. De justitia & ratione hujus §. dixi ad §. 12. §. 17. tit. præcedentis.

DE LITERARVM OBLIGATIONIBUS.

TITULUS. XXII.

Olim scriptura fiebat obligatio, quæ nominibus fieri dicebatur, quæ nomina hodie non sunt in usu. Plane si quis debere se scripserit, quod sibi numeratum non est: de pecunia minime numerata, post multum temporis exceptionem opponere nō potest. hoc enim sæpissime constitutum est. sic fit, ut & hodie, dum quæri non potest, scriptura obligetur: & ex ea nascatur condictio, cessante scilicet verborum obligatione. Multum autem tempus in hac exceptione antea quidem ex principalibus constitutionibus usque ad quinquennium procedebat. sed ne creditores diutius possint suis pecuniis forsitan defraudari: per constitutionem nostram tempus coarctatum est, ut ultra biennii metas hujusmodi exceptio minime extendatur.

S U M-

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------------------------|---------------------------------------------|
| 1. Variæ opiniones DD. circa nomina. | biennium? |
| 2. Juris veteris & novi hic probatio & quæ actio post | 3. Usus hodiernus hujus tit. ejusque ratio. |

1. **Q**Uæ & qualia fuerint illa nomina, quibus olim obligatio contrahabatur, quando nomen alicujus ut debitoris in scripturam redactum erat, non satis hic inter *DD.* constat. Quidam hæc referunt ad illa nomina debitorum duntaxat, quæ ab argentariis in scripturam redigebantur. Vide *Borcholt. ad h. t.* Quidam vero hæc quoque ad ea referunt nomina, quæ in tabulis scripta erant privatorum, quibus alter alteri certam pecuniam profitebatur. Vide *Hotom. ad h. t.* & *Grot. in flor. spars. ad h. t.* *Salmas. ad jus Att.* & *Rom. c. 29.* Si ad mensas Argentariorum (ut volunt doctiores, teste Balduino hic) referenda sunt, hodie rursus inter Mercatores Amstelodamenses quodammodo in usu esse intelliguntur, vulgo in *de bank van leeninge*. Sed ad rem: quod constitutionibus anteriorum principum cautum fuerit, ut exceptio non numeratæ post quinquennium opponi non posset, probatur ex *Cod. Gregor. tit. de cauta* & *non num. pecun.* & *tot. tit. C. de non num. pecun.* Quod dicta exceptio non numeratæ pecuniæ jure novo ne quidem post biennium possit extendi, quodque debitor post illud biennium scriptura obligetur, licet nulla numeratio pecuniæ intervenerit, late explicat & confirmat. *l. in contractib. 14. C. de non num. pecun.* An vero post illud tempus biennii competat (stipulatione scilicet non interposita) condictio certi ex mutuo, an condictio generalis, non admodum sollicite inquirō, quia hodie nomina actionum ex-
- pri-

rimere, haud necessum est. Collige tamen sententiam nostram ex *disp. nesc. ad h. t.* Moribus exceptio non num. pecun. opponi potest usque ad 30. ann. & forte ultra, quod est ex simplici jure gent. jus civile vero ex mera ratione civili introductum est, contra communes regulas juris gentium, ideoque non receptum. Puniatur (per me licet) negligentia ejus qui intra biennium non repetiit syngrapham, sed multa pecuniaria fisco applicanda, non vero hoc modo, ut nec exceptio post biennium opponi, nec iurandum deferri possit. Vide *disp. nesc. ad h. t.* & *Christin. decis. 37. vol. 3.* Sed ne nimis diu creditores forsan frustrentur, obtinent hodie sequestrationem pecuniæ, vulgo *namptissement*; licet etiam intra biennium agant. Quæ sequestratio nascitur ex præsumptione, quâ non male præsumitur, quod debitor, qui scripsit se debere, & suam cautionem non repetiit, pecuniam in syngrapha expressam acceperit. Vide *Gudel. d. tract. lib. 3. c. 9. Zyp. in Notit. iur. Belg. tit. de sent. & re jud. & tit. de except. l. imm. ad h. tit.* ubi tamen testatur, prædictos Mores non ubique in Belgio receptos esse. Sed cum illa præsumptio non sit plena probatio, non video cur debitor in causa principali creditori non posset offerre iurandum. *Exod. 22. Hebr. 6.* Vide tamen *Joann. Sande lib. 1. tit. 8. & 11. def. 1. Schultz. & Baron. ad h. t.* Poena debitoris, qui per mendacium negavit, sibi pecuniam numeratam esse, hodie arbitraria est, ut quælibet alia. *Zyp. tit. de confe & tit. de pæn.* Latissimum hac de re tractatum vide apud *Rebuff. tract. de liter. obligat. & tractat. de chirograph. & scedular. recognit.*

DE OBLIGATIONIBVS EX
C O N S E N S V.

T I T U L U S XXIII.

*Consensu fiunt obligationes in emptionibus venditionibus, locationibus, conductionibus, societatibus, mandatis. Ideo autem istis modis obligatio dicitur consensu contrahi, quia neque scriptura neque praesentia omnimodo opus est, at nec da-
quicquam necesse est, ut substantiam capiat obligatio: sed sufficit, eos, qui negotia gerunt, consentire. unde inter absentes quoque talia negotia contrahuntur, veluti per epistolam, vel per nuntium. Itē in his contractibus alter alteri obligatur in id quod alterum alteri ex bono & aequo praestare oportet. (cum alioqui in verborum obligationibus alius stipuletur, alius promittat.)*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque | usus cum ratione.

TOtus hic titulus ad verbum descriptus est ex *La-
consensu. D. de O. & A.* Distinctio autem contractuum in bonae fidei & stricti juris, nata videtur ex diversa natura cujusque contractus. Sed Moribus Belgii omnes contractus bonae fidei videntur, quicquid Quidam reclament (inter quos *Fab. decad. error. 1.*) quia sequimur simplex jus gentium, quod alterum alteri in omni negotio praestandum jubet quod ex aequo & bono judicandum videtur. Quo
& e

& ex generali & salutari clausula Advocatorum colligitur, quæ hoc modo omnibus conclusionibus seu actionibus, quæ ex contractu nascuntur, adjicitur: *vel prout judici bonum & æquum videbitur*. Vide *Argent. ad cons. Britan. art. 283. Glos. 4. & nostra ad §. 28. Institut. de act.* De cæteris obligationibus, quæ vel re, vel verbis, vel literis contrahuntur, dixi in *præcedentib. tit.*

DE EMPTIONE ET VENDITIONE.

TITULUS XXIV.

Emptio & venditio contrahitur, simulatque de pretio convenerit: quamvis nondum pretium numeratum sit, ac ne arrha quidem data fuerit. Nam quod arrhæ nomine datur, argumentum est emptionis & venditionis contractæ. Sed hoc quidem de emptionibus & venditionibus quæ sine scriptura consistunt, obtinere oportet, nam nihil a nobis in hujusmodi emptionibus & venditionibus innovatum est: in iis autem, quæ scriptura conficiuntur, non aliter perfectam esse venditionem & emptionem constituimus, nisi & instrumenta emptionis fuerint conscripta, vel manu propria contrahentium, vel ab alio quidem scripta, à contrahentibus autem subscripta: & si per tabellionem fiunt, nisi & completiones acceperint, & fuerit partibus absoluta. Donec enim aliquid deest ex his, & pœnitentia locus est, & potest emptor vel venditor si-

Ii 2

ne

ne pœna recedere ab emptione (& venditione.)
 Ita tamen impune (eis recedere) concedimus, nisi
 jam arrharum nomine aliquid fuerit datum. hoc
 enim subsequuto, siue in scriptis, siue sine scriptis
 venditio celebrata est: is, qui recusat adimplere
 contractum, si quidem est emptor, perdit, quod
 dedit. si vero venditor, duplum restituere com-
 pellitur, licet super arrhis nihil expressum est.
 Pretium autem constitui oportet: nam nulla emp-
 tio sine pretio esse potest.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio, il- | lustratio & ratio.

Q Uod emptio venditio sine scriptis habita sola
 conventionem, non pretii numeratione perficia-
 tur, asseruit quoque *Paulus in l. 2. §. 1. D. de cont. empt.*
 & *Imp. in l. empt. 9. C. eod.* Quod & rationem ha-
 bet ex ipsa natura huius contractus. Quod etiam
 sine arrha consistat, eaque arrha regulariter duntaxat
 adhibita fuerit, ut evidentius probari posset, conve-
 nisse de pretio, respondit itidem *Gajus in l. quod scilicet*
pe 35. pr. D. h. t. Adde *Varron. de ling. latin. lib. 5.*
 Nihil autem Imperatorem Justinianum in hac emp-
 tione, quæ fit sine scriptura, mutasse, ostendit. *l. con-*
tractus 17. C. de fid. instrum. Sed Eundem tamen in
 emptione & venditione, quam fieri placuit in scrip-
 tis, constituisse hoc jus novum, quod hic refertur, te-
 statur, quoque *d. l. contract. 17.* ex qua omnia, quæ hic
 de emptione scriptura celebranda traduntur, desum-
 pta sunt, sed satis sordide & obscure. Nam sub finem
d. l. 17. vers. Illud etiam &c. expresse Imperator lo-
 qui-

quitur de arrha data super facienda emptione, à qua cum dispendio arrhæ discedere licet. Noster vero §. loquitur de emptione vel venditione celebrata, quasi à perfecta emptione etiam resilire liceret, modo emptor arrham amitteret, vel venditor duplum redderet; quod tamen contra jus & contra rationem est. Vide *disput. nost. ad h. pr.* Quod emptio proprie non sit emptio, nisi de pretio convenerit, dicitur etiam in *d. l. 2. §. 1. l. pacta conventa 72. pr. h. t. & d. l. 9. C. eod.*

§. 1. Sed & certum esse pretium debet, alioquin si inter aliquos ita convenerit, ut quanti Titius rem æstimaverit, tanti sit empti: inter veteres satis abundeque hoc dubitabatur, constaretne venditio, an non. Sed nostra decisio ita hoc constituit, ut quoties sic composita sit venditio, quanti ille æstimaverit, sub hac conditione staret contractus: ut si quidem ille, qui nominatus est, pretium definierit, (tunc) omnimodo secundum ejus æstimationem & res tradatur, & venditio ad effectum perducatur, emptore quidem ex empto actione, venditore ex vendito agente. Sin autem ille, qui nominatus est, vel noluerit, vel non potuerit pretium definire: tunc pro nihilo esse venditionem, quasi nullo pretio statuto. Quod jus, cum in venditionibus nobis placuerit: non est absurdum in locationibus & (in) conductionibus trahere.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum quæ- | stionibus remissive.

QUod etiam de forma emptionis sit, ut pretium ejus statuatur certum, indicat satis *l. hæc vendit. §. 1. D. de cont. empt. & l. ult. C. eod.* cujus summam hic refertur. Quæ constitutio summam rationem habet ex simplici voluntate contrahentium. Ad præcise standum sit definitioni istius tertii, an verum liceat confugere ad arbitrium boni viri, vide in *disp. nost. ad h. v.* Item an venditor præcise teneatur ipsam rem venditam tradere, & plures alias quæstiones, vide in *d. disput.* Quod vero Imperator hic idem in locatione & conductione observari velit, quod constituit in emptione & venditione, respondit & olim Gajus in *l. si merces 25. pr. D. locat.* Vel dici potest quod hic etiam in definitione mercedis tertio alicui commissa arbitrium boni viri excludere voluerit. Sed illam quæstionem in utramque partem disputari posse, sustineo in *d. disp. nost. ad h. §.*

§. 2. Item pretium in numerata pecunia consistere debet. Nam in cæteris rebus, an pretium esse posset, valde quærebatur: veluti an homo, aut toga alterius rei pretium esse posset. (Et) Sabinus & Cassius etiam in alia re putabant pretium posse consistere, unde illud est, quod vulgo dicebatur, permutatione rerum emptionem & venditionem contrahi, eamque speciem emptionis & venditionis vetustissimam esse, argumentoque utebantur Græco poëta Homero, qui aliquam partem exercitus Achivorum vinum sibi comparasse ait, per-

permutatis quibusdam rebus , his verbis :

Ενθεν ἄρ' οἰνίζοντο χαρικομόωντες ἀχαιῖ,
 Ἀλλοὶ μὲν χαλκῶ, ἄλλοι δ' αἰθονὶ χρυσῶ,
 Ἀλλοὶ ἔρινόϊς, ἄλλοι δ' αὐτοῖσι βόεσσιν,
 Ἀλλοὶ δ' ἀνδράποδ' ἔσσι.

id est,

Hinc sibi certatim gentis de more comati
 Vina parant Graji ære dato, fulgenteque ferro,
 Tergoribusq; , bubus sed & ipsis, mancepiisque.

*Diversa scholæ auctores contra sentiebant : aliud-
 que esse existimabant permutationem rerum, aliud
 emptionem & venditionem : alioqui non posse rem
 expediri, permutatis rebus, quæ videatur res ve-
 nisse, & quæ pretii nomine data esse. nam utram-
 que videri & venisse, & pretii nomine datam esse,
 rationem non pati. Sed Proculi sententia, dicen-
 tis permutationem propriam esse speciem contractus
 à venditione separatam, merito prævaluit. cum &
 ipse aliis Homericis versibus adjuvabatur, & va-
 lidioribus rationibus argumentabatur: quod & an-
 teriores divi principes admiserunt, & in nostris
 Digestis latius significatur.*

S U M M A R I U M.

Quando pecunia rationem habet, & quando permutatio
 pretii habeat, & quando emptio fiat.

Hic §. compositus est ex l. 1. D. de cont. empt. &
 quoniam Moribus permutatio evidentissime ab
 emptione & venditione distinguitur, nolo hic mul-
 tis agere antiquarium, vel interpretem græcum.

Cæterum pecunia numerata non habet rationem pretii, nisi pro pretio & æstimatione data sit. Nam si convenit, ut res vel corpus detur, præsertim animo permutandi, non erit emptio, sed permutatio contracta, vel saltem alia species contractus innominati *l. ult. de condict. caus. dat. caus. non sec.* Sed re pro re vendita, vel corpore pro corpore tradito, etiam animo vendendi, non tamen emptio celebrata intelligitur. *d. §. nost.* Valebit tamen conventio, nisi aliud actum sit. *arg. l. in vend. 9. §. 1. D. h. t.* An in venditione redditus annui merx & pretium recte adhibeantur hoc est, an illa venditio valeat, vide in *disp. ad h. §.*

§. 3. Quum autem emptio & venditio contracta sit (quod effici diximus, simulatque de pretio convenerit, cum sine scriptura res agitur) periculum rei vendita statim ad emptorem pertinet, tametsi adhuc ea res emptori tradita non sit. Itaque si homo mortuus sit, vel aliqua parte corporis lesus fuerit, aut ades totæ vel aliqua ex parte incendio consumpta fuerint: aut fundus vi fluminis totus vel aliqua ex parte ablati sit, sive etiam inundatione aquæ aut arboribus turbine dejectis longe minor aut deterior esse cæperit: emptoris damnum est, cui necesse est, licet rem non fuerit nactus, pretium solvere. Quicquid enim sine dolo & culpa venditoris accidit, in eo venditor securus est. Sed & si postemptionem fundo aliquid per alluvionem accesserit, ad emptoris commodum pertinet. Nam & commodum ejus esse debet, cujus periculum est. Quod si fugerit homo, qui venit, aut subreptus fuerit, ita

ita ut neque dolus, neque culpa venditoris inter-
venerit: animadvertendum erit, an custodiam e-
jus usque ad traditionem venditor susceperit. Sa-
ne enim si susceperit: ad ipsius periculum is
casus pertinet. si non susceperit, securus est. Idem
& in ceteris animalibus, ceterisque rebus intelli-
gimus. Utique tamen vindicationem rei, & con-
ditionem exhibere debet emptori: quia sane qui
nondum rem emptori tradidit, adhuc ipse domi-
nus est. Idem etiam est de furti & damni injuriæ
actione.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio ejusque
propria ratio cum refutati-
one ejus, quæ hic traditur, | 2. Usus hujus §. hodiernus,
ejusque improbatio. |
|------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------|

COntracta & absoluta emptione, periculum rei
venditæ statim pertinere ad emptorem, licet
ipsa res vendita necdum sit tradita, aperte quoque
responsum est in *l. id quod 7. & seq. D. de peric. &*
commod. & l. 2. & ult. C. eod. Ratio genuina hæc est,
quia simplici jure gentium (quod sequimur) em-
ptor, simul atque de pretio convenit, intelligitur
dominus mercis, ut dixi ad §. 40. *Instit. de rer. divis.*
quanquam veteribus Jctis & Imperatori hic in fine
aliter visum fuerit. Ratio vero, quam Imperator
hic, & Jctus Paulus in *d. l. 7.* indicare videntur (quod
ideo scilicet ad emptorem periculum rei venditæ
spectet, quia & commodum ad eum pertinet) vix
adæquata videri potest. Quæ enim quæso propor-
tio inter commodum, quod exiguum hic, & in-
commodum, quod magnum contingere potest?

2. Moribus multorum locorum in Belgio, in quibus Constitutio Caroli V. ann. 1529. edita recepta est, non valet venditio rei immobilis, nisi traditio vel effestucatio (vulgo *de opdyacht*) facta sit coram Lege vel Scabinis loci, in quo res sita est. Quare etiam periculum rei venditæ, pendente traditione, ad venditorem pertinet. Nam si nulla est venditio, ac si non esset contracta, ergo periculum in venditorem tanquam in veterem dominum redundare debet, atque ita plerisque Senatoribus Supremæ Curiae Hollandiæ olim placuisse, testis est *Neostad. decis.* 32. Vetum enim vero dicta Constitutio contra jus gentium est, quod dicitur, conventiones contrahentium servandas esse, atque adeo non posse pronunciari nullas. Hæc regula, inquam, æterni juris est, quæq; ideo effectum sortiri debet, donec vincatur ab alia regula juris gentium fortiori. Si ergo bono publico introducta est, puta propter quadragesimum nummum vel aliam causam publicam, posset, meo judicio, rectius poena pecuniaria statui in eos, qui secus fecerint, id est, non tradiderint rem coram Lege loci, ut dixi ad §. 41. *Instit. de rer. divis.* Quod venditor regulariter tantum teneatur ex dolo & culpa, nisi aliter convenit, apparet ex *l. contractus* 23. *de R. J.* & *l. 5. §. 2. D. commod.* ubi etiam ratio additur.

§. 4. *Emptio tam sub conditione quam pure contrahi potest. Sub conditione veluti, Si Stichus intra certum diem tibi placuerit, erit tibi emptus aureis tot.*

S u M-

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum dif- | servandum.
ficultate excussa, & quid hic

EMptionem non tantum pure, sed etiam sub conditione contrahi posse, expeditum est. *l. hæc venditio 7. D. h. t. § d. l. 8. pr. de pericul. § commod.* Sed exemplum hic subjectum majoris difficultatis est. Nam si emptio non potest conferri in arbitrium emptoris. *d. l. 7. pr. § l. quod sæpe 35. §. 1. D. h. t.* quomodo ei servus vendi potest, si intra certum tempus placuerit? Respondent quidem varie *DD.* quos hic videre licet, sed si verum amamus, & secundum simplex jus gentium judicare volumus, utrumque pactum servandum est, quia nihil continent, quod esset contra conscientiam vel bonos mores proprie sic dictos.

§. 5. Loca sacra vel religiosa, item publica (veluti forum, basilicam) frustra quis sciens emit, quæ tamen si pro profanis vel privatis deceptus à venditore quis emerit: habebit actionem ex empto, quod non habere ei liceat, ut consequatur, quod sua interest eum deceptum non esse. Idem juris est, si hominem liberum pro servo emerit.

EUm qui sciens rem emit, quæ exempta commercio est, nihil agere, dixerunt & veteres *JCti* in *l. 6. l. 34. §. 1. § l. 70. D. h. t.* uti & hoc responderunt, dari actionem empti ad interessè, si ignorans emerit. *l. qui offic. 62. §. 1. D. eod.* Varias & nobiliores quæstiones cum usu forensi vide in *disp. nost. ad h. t.*

D E

DE LOCATIONE ET CON-
DUCTIONE:

TITULUS XXV.

Locatio & conductio proxima est emptioni & venditioni, iisdemque juris regulis consistit. Nam ut emptio & venditio ita contrahitur, si de pretio convenerit: sic & locatio & conductio ita contrahi intelligitur, si merces constituta sit, & competit locatori quidem locati actio, conductori vero conducti.

SUMMARIUM.

Textus probatio cum quæ- | sitione remissive.

Hunc §. Imperator rursus à suo Gajo mutuatus est ex *l. 2. pr. D. h. t.* Ratio in promptu est, cur scilicet locatio & conductio perfecta habeatur, simul ac de mercede convenit; quia est contractus, qui solo consensu perficitur, & nihil aliud sua natura requirit ad essentiam sui, quam ut de certa mercede convenerit. Facit *c. 4. Rom. vers. 4.* An vero illa merces præcise etiam in pecunia numerata consistere debeat, ut pretium in emptione & venditione, an quoque in alia re saltem fungibili, vide *disputat. nostram ad h. pr.*

§. I. *Et quæ supra diximus, si alieno arbitrio pretium permissum fuerit: eadem & de locatione & conductione dicta esse intelligimus, si alieno arbitrio merces permissa fuerit. Quæ de causa si ful-*

fulloni pollienda curandave, ac sarcinatori sarcienda vestimenta quis dederit, nulla statim mercede constituta, sed postea tantum daturus, quantum inter eos convenerit: non proprie locatio & conductio contrahi intelligitur, sed eo nomine actio præscriptis verbis datur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & usus | cum quaestione remissive.

DE mercede quæ commissa est arbitrio tertii, dixi supra ad §. 1. *de empt. & vendit.* Reliqua hujus §. desumpta videntur ex *l. si tibi 22 de præscript. verb.* ubi Ictus Gajus quædam addit, quæ omnino ad hujus §. illustrandum faciunt. Usus hujus §. fere nullum indicare possumus, nisi quod hodie etiam istius modi conventiones servantur; sed de actionibus vel nominibus illarum merum in foro silentium est. Deinde omnes actiones hodie bonæ fidei videri, dixi in §. 28. *Instit. de act.* An vera & propria locatio sit, si nulla merces expressa est, nec contrahentes se ad certum locum vel tempus retulerint, sed tamen certum sit, quid mercedis de consuetudine dari solear, vide in *disp. nost. ad h. t.*

§. 2. Præterea sicut vulgo quærebatur, an permutatis rebus emptio & venditio contraheretur: ita quæri solebat de locatione, si forte rem aliquam utendam sive fruendam tibi aliquis dederit, & invicem à te utendam sive fruendam aliam (rem) acceperit. Et placuit non esse locationem & conductionem, sed proprium genus contractus. veluti si cum unum bovem quis haberet, & vicinus
ejus

ejus unum, placuerit inter eos, ut per denos dies invicem boves commodarent, ut opus facerent, & apud alterum (alterius) bos perierit: neque locati, neque conducti, neque commodati competit actio, quia non fuit commodatum gratuitum, verum præscriptis verbis agendum est.

Hic locus de bove vice mutua inter vicinos commodato, descriptus est ex l. si gratuitam 17. §. si cum unum 3. D. de præscript. verb. & confirmatur per l. 1. §. 9. si quis servum. D. de pos. Cætera hujus §. probata sunt ad §. 2. tit. præc. & §. 2. tit. 15. hoc Lib. 3. usum hujus §. collige ex §. anteced.

§. 3. Adeo autem aliquam familiaritatem inter se videntur habere emptio & venditio, item locatio & conductio: ut in quibusdam causis queri soleat, utrum emptio & venditio contrahatur, an locatio & conductio, ut ecce de prædiis, quæ perpetuo quibusdā fruenda traduntur, id est, ut quandiu pensio sive redditus pro his domino præstetur, neque ipsi conductori, neque heredi ejus cuive conductor heresve ejus id prædium vendiderit, aut donaverit aut dotis nomine dederit, aliove quocunque modo alienaverit, auferre liceat. Sed talis contractus, quia inter veteres dubitabatur, & à quibusdam locatio, à quibusdam venditio existimabatur, lex Zenoniana lata est, quæ emphyteuseos contractus propriam statuit naturam, neque ad locationem, neque ad venditionem inclinantem, sed suis passionibus fulciendam: & si quidem aliquid pa-

etum

At si fuerit, hoc ita obtinere, ac si naturalis esset contractus. sin autem nihil de periculo rei fuerit patum; tunc si quidem totius rei interitus accesserit, ad dominum super hoc redundare periculum. sin autem particularis: ad emphyteuticarum hujusmodi damnum venire. quo jure utimur.

S U M M A R I A.

1. Textus confirmatio & origo contract emphyt. 2. Quæstiones remissive cum differentia censual.

PRincipium hujus §. ex Gajo sumptum videtur. *l. 2. §. 1. D. h. t.* Sed quod additur vel inferitur, illud à Compositoribus Institut. exempli causa excogitatum est, vel descriptum ex cōstitutionibus, quæ extant in *tit. C. de jure emphy.* Et sane comparatione instituta inter emptionem, locationem & emphyteusin, in multis similitudo illarum conventionum deprehenditur. Zenonem distinxisse contractum emphyteuticum à locatione & emptione, confirmat *l. 1. C. de jure emphyt.* Præterea totius agri emphyteutici interitum ad dominum, particulare damnum ad emphyteutam pertinere, nisi aliter convenerit, constitutum quoque est in *d. l. 1.* Originem hujus contractus Quidam à Romanis deducunt, ut *Hotom. & Alii* demonstrant ex *Plutarcho in vita Gracchor.* & ex *Appiano de bellis civilib.* Quidam ab aliis Gentibus, ut *Balduinus ex Aristotel. lib. 2. æconom.* Sed hæc vix ad institutum nostrum pertinent, ideoque nobis sufficit, duntaxat hic indicasse, quod dictus contractus ex ratione naturali, id est, jure gentium introductus videatur. Vide *disputat. nost. ad h. §.* Primo forsan agros steriles, vel steriles & fertiles dederunt Municipales, postea fertiles & etiam steriles, ut & hodie apud

2. pud nos eemandt een stuck landts in erf-pacht ge-
 ven. Regulariter autem illa prædia sub illa condi-
 tione hic expressa data vel locata fuisse in perpetu-
 um, apparet ex *tot. tit. D. si ager vectig.* ex quo ma-
 gna pars hujus §. desumpta est. Intra quod tempus
 pensione non soluta amittatur emphyteusis Ecclesi-
 astica vel civilis, vide in *disp. nost. ad h. §.* An & quan-
 do jus emphyteuticum vendi vel donari possit, vide
ibid. ubi & plures quæstiones cum usu videre licet.
 Quæ hodie differentia sit inter bona emphyteutica
 & censualia sive censitica vulgo *tins-goederen*/ vide
 apud *Schultz. ad h. t. & Baron. ibid. Treutl. disput. 29.*
vol. 1. thes. 9. lit. f.

§. 4. Item queritur si cum aurifice Titius
 convenerit, ut is ex auro suo certi ponderis certæ-
 que formæ annulos ei faceret, & acciperet (verbi
 gratia) decem aureos: utrum emptio & venditio,
 an locatio & conductio contrahi videatur? Cassius
 ait, materiæ quidem emptionem & venditionem
 contrahi, operæ autem locationem & conductionem.
 Sed placuit tantum emptionem & venditionem
 contrahi. Quod si suum aurum Titius dederit,
 mercede pro opera constituta: dubium non est,
 quin locatio & conductio sit.

Hoc exemplum, quo etiam ostenditur, magnam
 similitudinem esse inter emptionem venditio-
 nem & locationem conductionem, descriptum est
 ex *d. l. 2. §. 1. D. h. t.* & confirmatur ex *l. Sabin. 20.*
& l. convenit 65. D. de contrah. empt. Notandum er-
 go hic, unumquemque contractum distingui à sua
 forma & essentia, licet contrahentes eum aliter ap-
 pellaverint. Quod & apud Belgas usum habet. Vide
 quæ dixi *ad §. 1. h. t.* §. 5.

§. 5. Conductor (autem) omnia secundum legem conductionis facere debet: & si quid in lege praetermissum fuerit, id ex bono & aequo praestare. Qui pro usu aut vestimentorum, aut argenti, aut iumenti, mercedem aut dedit, aut promisit: ab eo custodia talis desideratur, qualem diligentissimus paterfamilias suis rebus adhibet. quam si praestiterit, & aliquo casu (fortuito eam) rem amiserit: de restituenda ea non tenebitur.

S U M M A R I U M.

Textus ratio, illustratio ac | remissive.
conciliatio cum quaestione

Quod & quare pacta conductioni adjecta servanda sint, dicitur in *l. si quis 9. §. 2. D. h. t. l. 1. §. 6. D. depos. & l. 23. de R. J.* Quid ex aequo & bono in locatione praestandum sit, & propter quid conductor expelli possit, vide apud *Christin. vol. 3. decis. 115. & disp. nost. ad h. t.* Ratio vero cur Imperator in conductione vestimenti, argenti aut iumenti diligentissimam requirat patrisfam. curam, & tantum remittat casum fortuitum, haec esse videtur, quia praedictae res sua natura talem diligentiam exigunt. Ob quam rationem etiam in locatione operae exactissima diligentia adhibenda est. *l. 13. §. 5. & l. 25. §. 7. D. h. t.* Vel dicendum, quod superlativus gradus hic ponatur pro positivo: Nam conductorem regulariter duntaxat teneri ex culpa levi certum est ex *l. 5. §. 2. commod. d. l. 23. de R. J. & l. 3. §. 1. naut. caup. stab.* An & quando conductor incendium praestare debeat, vide in *d. disp. nost. ad h. t.*

§. 6. Mortuo conductore intra tempora con-

K k

du-

ductionis, heres ejus eodem jure in conductione succedit.

Hic §. confirmatur ex *l. viam 10. C. h. t.* Ratio est quia regulariter contractus transferuntur ad heredes, nisi aliter convenit, vel natura contractus aliter suadeat. Deinde heredes factum testatoris præstare tenentur. *l. 62. §. l. 177. de R. J.* An recte Jura Romano locator, non obstante conductione, alteram conductam vendere possit, vide in *disput. nostr. ad h. t.* ubi & plures quæstiones ad *h. t.* pertinentes cum usu forensi videre licet. Adde etiam omnino *Christ. ad ll. Mechlin. tit. 8. art. 1. §. aliquot seqq.*

DE SOCIETATE.

TITULUS XXVI.

Societatem coire solemus aut totorum bonorum quam Græci specialiter κοιωνία appellant: aut unius alicujus negotiationis, veluti mancipiorum vendendorum emendorumque, aut olei, aut vini aut frumenti emendi vendendique.

HÆc divisio societatis sumpta est ex *l. societate §. pr. D. h. t.* Sed rectius præmisisset Tribonianus definitionem societatis, quam vide in *disp. nostr. ad h. pr.* An & quomodo societas universorum bonorum subdividatur, & quid in unaquaque specie præstandum veniat, vide in *l. 3. §. 1. l. 4. pr. l. 7. & seqq. D. h. t. & d. disputat. nostr. & Christin. decij 206. & seqq. vol. 1.*

§. 1. *Et quidem si nihil de partibus lucri & dam*

damni nominatim convenerit: æquales scilicet partes & in lucro & in damno spectantur. Quod si expressa fuerint (partes :) hæc servari debent. Nec enim unquam dubium fuit, quin valeat conventio, si duo inter se pacti sint, ut ad unum quidem duæ partes & lucri & damni pertineant, ad alium ter-

S U M M A R I U M.

Hunc §. minus accurate | Romanum recte rejectum
descriptum esse, jusque hic | esse.

Hic locus descriptus est ex *l. si nō fuerint 29. pr. D. h. t.* Sed imperfecte, quia verba finalia istius principii omissa sunt. An autem hoc studio, an negligentia Triboniani factum sit, dubito. Sane si simplex jus gentium, id est, ipsam justitiam consideramus, pactum, quo convenit, ut unus duas partes lucri & damni haberet, alter tantum tertiam partem, omnino servandum est, licet etiam ille, qui plus lucri pactus est, non plus pecuniæ vel operæ contulerit. Quod & usu servatur, ut testatur post *Angel. & Porc. Wesemb. ad h. t. n. 7.* Cæterum jure Romano tale pactum non subsistere, constat ex *d. l. 29 pr. l. 5. §. 1. & d. l. 29. §. 1. & l. seq. D. h. t.* Ratio est, quia tale pactum contra rei seu societatis naturam videtur, quā tamen in praxi non attendimus, quia magis contra naturam est, pacta non servare, ut supra dixi sæpius. Quod nulla mentione facta lucri vel damni, partes intelligantur æquales, scilicet secundum proportionem Geometricam (ut vocant) hoc summam ex tacita conventionem rationem habet. *arg. l. 10. de R. J. & l. 6. h. t. Aristot. Polit. 3. c. 6. ἐκ ἐστὶ δίκαιοις ὅσων &c. & Ethic. 1. in fin. ἐν ἀντιθέσει ἡ ἀνισότης &c.* Vide *d. disp. nost. ad h. §.*

§. 2. De illa sane conventionē quaesitum est, si Titius & Sejus inter se pacti sint, ut ad Titium lucri duae partes pertineant, damni tertia: ad Sejum duae partes damni, lucri tertia: an rata debeat haberi conventio? Quintus Mutius contra naturam societatis talem pactionem esse existimavit, & ob id non esse ratam habendam. Servius Sulpitius (cujus sententia prevaluit) contra sensit; quia saepe quorundam ita pretiosa est opera in societate, ut eos justum sit conditione meliore in societatem admitti. Nam & ita coiri posse societatem non dubitatur, ut alter pecuniam conferat, alter non conferat, & tamen lucrum inter eos commune sit, quia saepe opera alicujus pro pecunia valet: Et adeo contra Quinti Mutii sententiam obtinuit, ut illud quoque constiterit, posse convenire, ut quis lucri partem ferat, de damno non teneatur, quod & ipsum Servius convenienter (sibi) fieri existimavit. Quod tamen ita intelligi oportet, ut si in alia re lucrum, in alia damnum illatum sit: compensatione facta, solum quod superest, intelligatur lucro esse.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio cum | que usus.
difficultate adjecta, ejus-

Q Uod jure Romano tale pactum, ut Titius duas partes lucri obtineret, damni tertiā, & Sejus duas partes damni, lucri tertiam, nequaquam ratum vel legitimum sit; nisi operā suppleatur, quod in pecunia deest,

deest, certum est cum ex illis quæ dixi ad §. 1. tum ex *l. 5. §. 1. l. 6. d. l. 29. §. 1. & l. seq. D. h. t.* An ergo S. Sulpitius sententiam Q. Mutii recte correxerit vel temperaverit, vel Tribonianus obscure descripserit, parum sum sollicitus, præsertim cum non habeant usum, ut supra indicavi. Quod societas possit contrahi, ut unus pecuniam, alter operam conferat, responderunt quoque *Impp. Dioclet & Maxim. in l. 1. C. h. t.* Item ut quis lucri partem ferat, sed de damno non teneatur, juxta proportionem scilicet geometricam, probat *d. l. 29. pr. & §. 1. h. t.* Sed hoc ita esse intelligendum, ut deducto prius damno lucro intelligatur esse, quod superest, manifestissimum est. Adde *d. l. Mutius 30. D. h. t.* Moribus Belgii hæc nullum dubium habent, quia pacta, quæ non sunt contra bonos mores, vel contra justitiam conscientiæ, omnino servanda sunt. Unde apparet, quid dicendum sit, si pactum societati adjectum redoleat iniquas usuras. Vide *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de usur.*

§. 3. *Illud expeditum est, si in una causa pars fuerit expressa, veluti in solo lucro, vel in solo damno, in altero vero ommissa: in eo quoque, quod prætermisum est, eandem partem servari.*

Hic §. confirmatur ex tacita voluntate contrahentiū, sed præsupposita proportionem Geometrica, si de jure Romano loquamur, ut dixi ad §. 1. Moribus hic §. procedit absolute, ut modo probavi ad §. præced. Sed quid in societate conjugali? Idem, cum eadem ratio sit. Vide *Everhard. conf. 197. Christin. vol. 3. decis. 51. n. 2.*

§. 4. *Manet autem societas eo usque, donec in eodem consensu perseveraverint. At cum ali-*

Kk 3

quis

quis renunciauerit societati, solvitur societas. Sed plane si quis callide in hoc renunciauerit societati, ut obueniens aliquod lucrum solus habeat, veluti si totorum bonorum socius cum ab aliquo heres esset relictus, in hoc renunciauerit societati, ut hereditatem solus lucrifaceret: cogitur hoc lucrum communicare. Si quid vero aliud lucrifaciat, quod non captauerit, ad ipsum solum pertinet. Ei vero cui renunciatum est, quicquid omnino post renuntiatam societatem acquiritur, soli conceditur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio sed rejecta | cum temperamento.

Q UOD jure Civili socius invito socio suo rescilire possit à societate contracta, respondit etiam *Ulpian. in l. verum 63. §. ult. in fin. & l. 64. & l. seq. pr. D. h. t.* Ratio est, quia nemo tenetur manere in communione. *l. ult. C. de com. divid.* Ratio rationis videtur, quia communio est mater discordiarum. *l. cum pater 77. §. dulciß. 20. de leg. 2.* Sed quoniam illa renunciatio sæpe fieret cum magno incommodo alterius, & hodie simplex jus gentium sequimur, contrarium in foro servandum esset, nisi dicamus hoc tacite semper in initio contractus societatis agi, ut liceat rescilire. Reliqua de callida renunciatione ejusq. pœna, sumpta sunt ex *d. l. actione 65. §. 3. 5. & 6. D. h. t.* Hæc autem rationem habere, ubi jus Romanum servatur, nullus dubito. Imputet enim sibi, qui callide renunciavit. Itaque lucrum, cui inhiabat, pœnæ nomine communicare debet, sed quicquid post hoc acquirit, sibi retinet, quia in eo nullus dolus admittitur.

titur. *d. §. 3. in fin. l. 65.* Cæteri vero socii non communicant renuncianti, quia ipse renuncians hoc noluisse resiliendo intelligitur. Posset quis & hoc statuere, hæc ita esse de stricto jure, sed ex æquo & bono societatem durare, atque adeo damna & lucra communicari, prout ab initio convenit.

§. 5. Solvitur adhuc societas etiam morte socii, quia qui societatem contrahit, certam personam sibi eligit. sed & si consensu plurium societas contracta sit: morte unius socii solvitur, etsi plures supersint, nisi in coeunda societate aliter convenerit.

Morte socii totam solvi societatem, multis legibus confirmatur. *l. 4. §. 1. l. 35. l. 52. §. 9. l. 59. pr. l. 63. §. ult. & l. 65. §. morte 9.* (ex quo hic §. 5. desumptus est.) *D. h. t.* Ratio hic subjungitur, cui & illa addi potest, quæ priori similis est, quod hæc sit natura & essentia societatis, ut non transferatur in heredes. Sed pactum tamen, ut heres succedat, haud dubie in foro nostro servaretur. Si in societate vectigalium tale pactum servatur. *d. l. 59. pr. h. t.* cur non etiam in societate rerum privatarum? Vide *Deut. 23. Matth. 5.*

§. 6. Item si alicujus rei contracta societas sit, & finis negotio impositus est: finitur societas.

§. 7. Publicatione quoque distrahi societatem manifestum est: scilicet si universa bona socii publicentur. nam cum in ejus locum alius succedat, pro mortuo habetur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum novo | & usus.
ejus jure ejulque applicatio

UTerque locus descriptus est ex *d.l. actione 65. h. t.* sed §. 6. est ex §. *item si 10. d.l. 65.* & nullam rationem dubitandi habet, quia hoc à natura inest societati, ut extinguatur, quam primum finis impositus negotio est. Alter §. scilicet 7. est ex §. *12. public. d. l. 65.* Sed quid de jure novo, quo fiscus non succedit in locum *d. Auth. bona damn. C. de bon. proscript.* solvitur tamen, quia socius passus vel maximam, vel mediam capitis deminutionem, nec pecuniam nec operam conferre potest. Sed ubi confiscatio omnium bonorum locum habet, ibi haud dubie & hic §. procedet. Nam licet cæteri socii damnatum admittant, tamen fiscus pro gravitate delicti in suo territorio perpetrati lucrum auferre posset.

§. 8. *Item si quis ex sociis mole debiti prægravatus, bonis suis cesserit, & ideo propter publicam aut privatam debitam substantiam ejus veneat: solvitur societas: sed hoc casu si adhuc consentiant in societatem, nova videtur incipere societas.*

Cessione bonorum solvi societatem, dixit & *Paulus in d.l. 65. §. 1. D. h. t.* Sed quoniam ille qui cessit bonis, non habeatur pro mortuo, nec jura civitatis amisisse intelligatur, novam cum sociis societatem inire potest, quia pecuniam acquirere & retinere potest. *l. si is qui 6. de cess. bonor.* & operam conferre, quæ pecuniâ sæpe pretiosior est. Hæc usum habere, apparet ex præcedentibus.

§. 9.

§. 9. Socius socio utrum eo nomine tantum teneatur pro socio actione, si quid dolo commiserit, sicut is, qui deponi apud se passus est: an etiam culpa, id est desidia atque negligentia nomine: quasitum est. prævaluit tamen etiam culpa nomine teneri eum. Culpa autem non ad exactissimam diligentiam dirigenda est. Sufficit enim talem diligentiam communibus rebus adhibere (socium) qualem suis rebus adhibere solet. Nam qui parum diligentem socium sibi adumit: de se queri, sibi que hoc imputare debet.

Hic §. desumptus est ex Gajo in *l. socius socio* 72. *D. h. t.* & confirmatur *l. cum duob.* 52. §. 2. *D. eod. l. §. 2. D. commod. l. 23. de R. J.* Ratio hic subnexa est, cui jungatur *l. qui cum alio* 19 *de R. J.* Baro tamen absolute diligentiam boni patrisfam. requirit, licet in suis rebus negligentior sit. Vide *Baron. ad h. t. part. alt.*

D E M A N D A T O.

T I T U L U S. XXVII.

Mandatum contrahitur quinque modis: sive sua tantum gratia aliquis tibi mandet, sive sua & tua, sive aliena tantum, sive sua & aliena, sive tua & aliena. At si tua tantum gratia mandatum sit: supervacuum est mandatum, & ob id nulla ex eo obligatio, nec mandati inter vos actio nascitur.

Kk 5

Re-

Rectius Tribonianus divisioni definitionem praemississet, praesertim dum omnis tractatus à definitione incipere debeat, teste *Cic in topic.* Vide autem definitionem mandati in *disp. nost. ad h. pr.* Divisio hic proposita descripta est ex Gajo in *l. mandat. 2. D. h. t.* ex quo etiam singula divisionis membri descripta sunt, atque adeo ex eodem probantur & illustrantur.

§. 1. Mandantis (tantum) gratia intervenit mandatum: veluti si quis tibi mandet, ut negotia ejus gereres, vel ut fundum ei emereres, vel ut pro eo sponderes.

Hic §. desumptus est ex *§. 1. d. l. 2. h. t.* & hoc mandatum potest subdividi in expressum & tacitum, *l. si rem onerandi 6. §. 2. D. eod.* vel etiam in universale & particulare, de qua divisione dixi in *§. 42. & 43. Inst. de res divis.* Quod vero hic dicitur de fundo, debet intelligi de certo fundo, alias rei plane incertae mandatum nullum videtur, ut disputavi ad *h. §.*

§. 2. Tua gratia & mandantis: veluti si mandet tibi, ut pecuniam sub usuris crederes ei, qui in rem ipsius mutuaretur: aut si volente te agere cum eo ex fidejussoria causa mandet tibi, ut cum reo agas, periculo mandantis, vel ut ipsius periculo stipuleris ab eo, quem tibi deleget, in id quod tibi debuerat.

Exstat & hic §. in *d. l. 2. §. 4. h. t.* Sed Tribonianus unum atque alterum exemplum adjecit ex *l. si mandaverit 22. §. 2. & l. 45. §. pen. & ult. D. eod.* Sed exemplum de fidejussore jure novo non habet locum

cum, nisi renunciaverit beneficio ordinis excussionis, & tunc solius fidejussoris mandantis utilitas vertetur, non etiam creditoris mandatarii, quia jure novo reo electo fidejussor non intelligitur liberatus. *l. generaliter 28. C. de fidej.* Vide *Vinn. & Bacch. ad h. §.*

§. 3. Aliena autem (tantum) causa intervenit mandatum, veluti si tibi aliquis mandet, ut Titii negotia gereres, vel ut Titio fundum emereres, vel ut pro Titio sponderes.

Hic §. descriptus est ex *§. 2. d. l. 2. h. t.* Sed quoniam mandanti non acquiritur actio, nisi ipsius intersit *l. si procurator. 8. §. mandati 6. h. t. & l. qui fund. 32. D. locat.* quæritur, quomodo hic §. nostro debeat intelligi. Nos in disp. nost. ad h. §. diximus mandatum quidem ita posse contrahi, sed actionem mandati tunc demum nasci, quando mandantis interesse cæpit. *d. l. 8. §. 6. Alii aliter ad h. §.* Moribus & jure gentium mandatarius obligatur ex sua conventionione, licet mandantis nec ab initio, nec postea intersit, ut supra animadvertimus sæpius.

§. 4. Sua & aliena: veluti si de communibus suis & Titii negotiis gerendis tibi mandet, vel ut sibi & Titio fundum emereres, vel ut pro eo & Titio sponderes.

Hic §. est ex *§. mea 3. d. l. 2. h. t.* Moribus hic §. procedit extra aleam dubitandi, quia (ut modo dixi) hodie mandatarius obligatur mandandi, etsi mandantis nihil intersit. Quinimo isti alieno servitio obligatio acquiritur, si hoc actum est, ut dixi ad *§. 4. de inutil. stipulat.*

§. 5.

§. 5. *Tua & aliena: veluti si tibi mandet, ut Titio sub usuris crederes, quia si sine usuris pecuniam crederes, aliena tantum gratia intercedit mandatum.*

Hic §. etiam oriundus ex *d.l. 2. §. tua §. D. h. t.* Sec intelligendus cum eodem temperamento, quod indicavi ad §. 3. *h. t.* Moribus hic nullum dubium est, ut dixi *ibid.*

§. 6. *Tua tantum gratia intervenit mandatum, veluti si tibi mandet, ut pecunias tuas in emptiones potius prædiorum colloques quam fœneres: vel ex diverso, ut pecunias tuas fœneres potius, quam in emptione prædiorum colloques. Cujus generis mandatum magis consilium, quam mandatum est, & ob id non est obligatorium: quia nemo ex consilio mandati obligatur, etiam si non expediat ei, cui mandabatur, cum liberum cuique sit apud se explorare, an sibi expediat consilium. Itaque si otiosam pecuniam domi te habentem hortatus fuerit aliquis, ut rem aliquam emereres vel eam crederes: quamvis non expediat eam tibi emisse, vel credidisse, non tamen mandati tenetur. Et adeo hæc ita sunt, ut quasitam sit, an mandati teneatur, qui mandavit tibi, ut pecuniam Titio fœnerares? sed obtinuit Sabini sententia, obligatorium esse in hoc casu mandatum: quia non aliter Titio credidisses, quam si tibi mandatum esset.*

S u M-

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac illustratio cum consilio & limitatione Auct.

DEscriptus est & hic §. ex d. l. 2. §. ult. D. h. t. & confirmatur ac illustratur per l. 6. §. plane §. l. 10. §. si quis ea 7. l. si hereditat. 32. l. Quint. 48. §. ult. D. eod. & consilii 47. de R. J. Ex quibus textibus manifeste apparet, tunc demum ex consilio dari actionem mandati, quando mandatarius facturus non fuisset, nisi mandans vel potius consultor mandasset. Sed quoniam hoc incertæ conjecturæ est, committerem arbitrio iudicis, salva tamen probabili præsumptione, quæ ex verbis consulendi & mandandi, ut & ea quæ ex formulis loquendi sumitur. An ergo Justinianus in exemplo, quod à se hic in fine per modum exceptionis adjectum est, verbo mandati abusus sit, an aliter obscure vel minus recte loquutus sit, non admodum laboro.

§. 7. *Illud quoque mandatum non est obligatorium, quod contra bonos mores est: veluti si Titius de furto, aut (de) damno faciendo, aut de injuria facienda mandet tibi. licet enim pœnam istius facti nomine præstiteris, non tamen ullam habes adversus Titium actionem.*

REi turpis mandatum nullum esse, respondit Ulpianus in d. l. 6. §. rei turpis 3. D. h. t. nullamque contrariam actionem mandati competere mandatario, qui forte pœnam passus est, respondit & Paulus in l. si mandavero 22. §. qui ædem 6. D. eod. Ratio propria hæc videtur, quia temere & turpiter fecit, quod tale mandatum suscepit; sed turpius quod exequutus sit.

fit. Sed quid de mandatore? punitur eadem poena sed quæ hodie arbitraria est. Vide *Zyp. tit. de pæn. & disputat. nostr. ad h. §.*

§. 8. Is, qui exequitur mandatum, non debet excedere fines mandati, ut ecce, si quis usque ad centum aureos mandaverit tibi, ut fundum emeris, vel ut pro Titio sponderes: neque pluris emerere debet, neque in ampliorem pecuniam fidejubere, alioquin non habebis cum eo mandati actionem. adeo quidem, ut Sabino & Cassio placuerit, etiam si usque ad centum aureos cum eo agere volueris: inutiliter te acturum. (Sed) diversa scholæ auctores recte usque ad centum aureos te acturum existimant quæ sententia sane benignior est. Quod si minori emeris, habebis scilicet cum eo mandati actionem quoniam qui mandat, ut sibi centum aureorum fundus emeretur, is utique mandasse intelligitur ut minoris (si possit) emeretur.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio cum | nota scrupulositat. veterum.

Hic §. compositus est ex *l. 5. pr. l. 3 & 4. D. h. t.* ex quibus adnotanda est scrupulositas veterum, qui sæpe nimis subtiliter arguendo, æquitatem & veritatem amiserunt. Quod ut bene hic, ita & in multis aliis juris articulis observavit Imperator; sed utinam in pluribus. Vide quæ diximus in *præfation.* Quod autem recte hic sententiam Proculianorum sequutus sit, docet eleganter *Gell. lib. 1. c. 13.* ubi varias quoque in hanc rem sententias Philosophorum refert.

refert. Posterior pars §. de emptione minoris pretii confirmatur ex *d.l. 5. §. ult. h. t.* & ratio ejus ex æquo & bono perspicua est. Adde *l. 1. §. 4. in fin. de V. O.* Sed quid, si mandatarius fines mandati utiliter egressus est? dabitur actio, si non mandati, saltem negot. gestor. Vide *disput. nost. ad h. §.*

§. 9. Recte quoque mandatum contractum, si dum adhuc integra res sit, revocatum fuerit, evanescit.

Hic §. confirmatur ex *l. si vero 12. §. pen. l. 15. §. l. 30. D. h. t. §. l. 3. C. eod.* Ratio est, quia mandatum est gratuitum, & mandantis gratia præcipue contrahitur: ideoque, si mandatarii nihil cæpit interessè, impune revocari potest. Sed quid si cæpit interessè? revocatum tamen mandatum intelligitur, sed damnum datum reparandum est. *d.l. 15. D. h. t. §. arg. l. 5. pr. de condict. caus. dat.*

§. 10. Item si adhuc integro mandato, mors alterutrius interveniat, id est, vel ejus qui mandaverit: vel illius, qui mandatum susceperit: solvitur mandatū. Sed utilitatis causa receptum est, si eo mortuo, qui tibi mandaverat, tu ignorans eum decessisse, executus fueris mandatum: posse te agere mandati actione. alioqui justa & probabilis ignorantia tibi damnum adferret. Et huic simile est, quod placuit, si debitores manumisso dispensatore Titu, per ignorantiam liberto solverint, liberari eos, cum alioqui stricta juris ratione non possent liberari, quia alii solvissent, quam cui solvere debuerint.

S u M

S U M M A R I U M

Textus probatio & ratio, | videtur.
sed qui contra jus gentium

Q Uod mandatum morte mandantis vel mandatarii extinguatur, multis locis confirmatur. *Inter* 26. pr. § l. seq. § 3. *D. h. t. l. mandat.* 15. *C. eod.* Ratio videtur, quia mandatum sua natura personale est, nisi si favor rei, vel aliud quid contrarium suadeat. *l. 12. § ult. § l. seq. h. t.* Sed ex simplici jure gentium videtur potius dicendum, quod regulariter mandatum morte mandantis non sit revocatum, nisi hoc ab initio actum sit, vel postea revocatum expresse vel tacite. Utique heredes vulgo factum testatoris præstare oportet, quidni ergo & in mandato? Itaque mandatarius non tantum potest, sed & debet susceptum mandatum exequi, atq; adeo heres mandatoris actione mandati teneri. Hinc & olim varia hac de re edita proposita fuerunt, teste *Cic. ad Herenn. lib. 11.* Vide *Grot. de jure bell. § pac. lib. 2. c. 11. §. 17. § disput. nost. ad h. §.* Quod probabilis ignorantia mortis vel facti alicujus excuset, dicitur itidem in *d. l. 26 pr. l. si præced. § 8. D. h. t. § l. quod servus 11. in fin. D. de pos. l. dispensatori § 1. D. de solut.* Sed quid, si re non integra, mors alterutrius intervenerit? Vide quæ modo dixi, & ad §. præcedent.

§. 11. Mandatum non suscipere, cuilibet liberum est, susceptum autem consummandum est, aut quam primum renunciandum, ut per semetipsum, aut per alium eandem rem mandator exequatur. Nam nisi ita renunciatur, ut integra causa mandatori reservetur eandem rem explican-

candi, nihilominus mandati actio locum habet, nisi iusta causa intercesserit, aut non renunciandi, aut intempestive renunciandi.

Hic §. descriptus est ex *l. si mandavero* 10. §. ult. & *ll. seqq. D. h. t.* & confirmatur ex *l. si quis* 27. §. qui mandat. 2. *D. eod. l. post litem.* 17. & *ll. seqq. de procurat. Paul. lib. 2. sent. tit. 15.* Ratio autem, cur renunciatio mandati licita sit, hæc est, quia mandatum est gratuitum. *l. 1. §. ult. h. t.* ideoque sua natura renunciabile. Ratio cur intempestiva regulariter non proficit, est in *l. nemo potest* 75. de R. J.

§. 12. Mandatum & in diem differri, & sub conditione fieri potest.

Hunc §. videre est in *l. 1. §. 3. D. h. t.* Ratio sumitur ex generali regula contractuum, quod fere omnes contractus vel pure, vel in diem, vel sub conditione contrahi possint. *l. obligation. 44. D. de O. & A.* Ratio regulæ perspicua est.

§. 13. In summa sciendum est, mandatum nisi gratuitum sit, in aliam formam negotii cadere. Nam mercede constituta, incipit locatio & conductio esse. Et (ut generaliter dicamus) quibus casibus sine mercede suscepto officio, mandati si ve depositi contrahitur negotium, iis casibus interveniente mercede locatio & conductio intelligitur contrahi. Et ideo si fulloni polienda curandave quis dederit vestimenta, aut sarcinatori sarcienda, nulla mercede constituta neque promissa, mandati competit actio.

L l

Hic

Hic §. confirmatur & illustratur ex *d.l. 1. §. ult. D. h.t. §. l. si tibi 22. de præscr. verb.* De deposito, de locatione & contractu innominato, cuius hic fit mentio, dixi supra. An salarium mandato accedere possit, quaque actione peti. Vide in *disputat. nostr. ad h. t.* Quam diligentiam debeat mandatarius adhibere, vide apud *Ciceron. pro Roscio §. d. disp. nostr.*

DE OBLIGATIONIBVS QVÆ
QVASI EX CONTRACTV
NASCVNTVR.

T I T U L U S X X V I I I .

Post genera contractuum enumerata, dispiciamus etiam de iis obligationibus, quæ quidem non proprie nasci ex contractu intelliguntur, sed tamen quia non ex maleficio substantiam capiunt, quasi ex contractu nasci videntur.

Hoc Principium collectum est ex *l. si quis absentis §. D. de O. §. A.* Recte autem procedit Imperator ad has obligationes, quæ quasi ex contractu nascuntur, quia proxime dixit de obligationibus, quæ nascuntur ex contractu proprie sic dicto. Vide ea quæ tradita sunt ad §. *ult. Institut. de Obligation.* Definitionem quasi contractus proposui in *disputat. nostr. ad h. pr.*

§. 1. *Igitur cum quis negotia absentis gesserit: uliro citroque inter eos nascuntur actiones, quæ appellantur negotiorum gestorum. sed domino quidem rei gestæ adversus eum, qui gessit, directæ*
com-

competit actio: negotiorum autem gestori, contraria, quas ex nullo contractu proprie nasci, manifestum est: quippe ita nascuntur istae actiones, si sine mandato quisque alienis negotiis gerendis se obtulerit, ex qua causa ii, quorum negotia gesta fuerint, etiam ignorantes obligantur. Idque utilitatis causa receptum est, ne absentium, qui subita festinatione coacti nulli demandata negotiorum suorum administratione, peregre profecti essent, defereretur negotia: quae sane nemo curaturus esset. si de eo, quod quis impendisset, nullam habiturus esset actionem. Sicut autem is, qui utiliter gessit negotia, dominum habet obligatum negotiorum gestorum: ita & contra iste quoque tenetur, ut administrationis reddat rationem. Quo casu ad exactissimam quisque diligentiam compellitur reddere rationem: nec sufficit talem diligentiam adhibere, qualem suis rebus adhibere solet: si modo alius diligentior (eo) commodius administraturus esset negotia.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac dilucidatio cum usu & ratione.

Magna pars hujus §. desumpta est ex *d. l. si quis §. pr. D. de O. & A.* & confirmatur *l. 1. §. 2. D. de negot. gest.* Postrema pars de praestanda diligentia, ex nulla certa lege comprobari potest, imo contra leges videtur; nisi dicamus cum plerisque *DD.* quod loquatur de eo casu, quo quis diligentior se obtulit. *arg. l. si pupilli 6. §. videamus 12. D. de negot. gest.* Ut sit de jure Romano, certum est Moribus & rationibus,

nibus, quod negotiorum gestor regulariter non tenetur, nisi ex levi culpa, quia ad negotia absenti accessit, aut saltem præsumendum est, quod accesserit ex commiseratione & amicitia. Vide *disput. nostr. ad h. §.* ubi & plures quæstiones ad hujus §. materiam pertinentes videre licet. Raro hodie frequentari action. negot. gestor. dixit *Ant. Fab. ad lib. 2. Cod. tit. 10. def. 1. & Perez. ad tit. C. de negot. gest.*

§. 2. Tutores quoque, qui tutela judicio tenentur, non proprie ex contractu obligati (esse) intelliguntur (nullum enim negotium inter tutorem & pupillum contrahitur) sed quia sane non ex maleficio tenentur, quasi ex contractu teneri videntur. Hoc autem casu mutue sunt actiones. Non tantum enim pupillus cum tutore habet tutela actionem: sed & contra tutor cum pupillo habet contrariam tutelæ, si vel impenderit aliquid in rem pupilli, vel pro eo fuerit obligatus, aut rem suam creditoribus ejus obligaverit.

Hic §. ad verbum descriptus est ex *d. l. 5. §. tutela* *l. 1. D. de O. & A.* Ratio ejus æquo & bono nititur, ideoque Imperatoris inductio bona; cum omnis obligatio debeat esse, vel ex contractu vel quasi, id est, ex æquo & bono, vel ex delicto vel quasi ex delicto, ut dixi ad §. *ult. de Obligat.* Faciunt quoque ad confirmationem hujus loci *l. ult. in fin. D. rem pup. salv. l. 1. de cont. tut. act. & l. 3. C. eod. junct. l. quicquid 7. C. arb. tut.* Quando hæc actio tutelæ jure Romano, quando Moribus institui possit, dixi ad *Lib. 1.*

§. 3. Item si inter aliquos communis res sit sine
socie-

*societate: veluti quod pariter eis legata donatave
esset. & alter eorum alteri ideo teneatur com-
muni dividundo iudicio, quod solus fructus ex ea
re perceperit, aut quod socius ejus solus in rem ne-
cessarias impensas fecerit: non intelligitur ex con-
tractu proprie obligatus esse, quippe nihil inter se
contraxerunt. sed quia ex maleficio non tenetur;
quasi ex contractu teneri videtur.*

Hic §. evincitur ex l. 2. 3. & 4. §. 3. D. comm. divid. & l. hered. 25. §. non tantum 16. in fin. D. famil. erisc. Ratio concludendi supra in §. 2. asserta est. Sed quoniam ob has præstationes personales simul sæpe agatur ad ipsam rem communem dividendam, quæritur, an pactum, vel voluntas testatoris, vel præscriptio 30. annor. hoc judicium de communi dividundo impedire queat. Vide *disp. nost. ad h. §.*

S. 4. Idem juris est de eo, qui coheredi familiae erciscundae iudicio ex his causis obligatus est.

Hic §. confirmatur ex *l. his conseq.* 18 §. *sumptuum*
3. *D. fam. ercisc. l. Item Labeo* 22. §. *pen. & d. l.*
25. §. 16. *D. eod.* Ratio allegata est supra Adderem
questiones huc quadrantes, nisi jam in *disput. nost. ad*
h. §. excussæ extarent. Mores Galliae hic variant, vide
Baron. ad h. t. part. alter.

S. 5. Heres quoque legatorum nomine non proprie ex contractu obligatus intelligitur: (neque enim cum herede, neque cum defuncto, ullum negotium legatarius gessisse proprie dici potest)

Li 3

Et a-

¶ tamen quia ex maleficio non est obligatus: quasi ex contractu debere intelligitur.

Hic §. descriptus ex Gajo in *d.l. 5. §. heres 2. D. de O. & A.* confirmatur ex *l. 3. §. ult. & l. seq. D. quib. ex caus. in possess.* Ratio argumenti jam sæpe iterati sæpius supra indicata est. An heres creditoribus hereditariis ex vero contractu obligatus sit, diximus in *disp. nost. ad h. §.*

§. 6. Item is, cui quis per errorem non debitum solvit, (quasi ex contractu debere videtur.) Adeo enim non intelligitur proprie ex contractu obligatus (esse,) ut si certiore rationem sequamur, magis (ut supra diximus) ex distractu, quam ex contractu possit dici obligatus esse. nam qui solvendi animo pecuniam dat, in hoc dare videtur, ut distrahat potius negotium, quam contrahat. Sed tamen perinde is, qui accipit, obligatur, ac si mutuum ei daretur, & ideo condictione tenetur.

Sumptus denique & hic §. est ex *d.l. 5. §. is quoque 3. D. de O. & A.* De ratione hujus §. dixi non tantum ad §§. proxime præcedentes, sed etiam ad §. 1. *Instit. quib. mod. re cont.* An cesset conditio indebiti, quando *ἀντίδοξα* soluta sunt, dixi in *disp. ad h. §.*

§. 7. Ex quibusdam tamen causis repeti non potest, quod per errorem non debitum solutum sit. sic namque definierunt veteres, ex quibus causis inficiando lis crescit, ex iis causis non debitum solutum repeti non posse: veluti ex lege Aquilia, item ex legato. Quod veteres quidem in iis legatis

tis locum habere voluerunt, quæ certa constituta, per damnationem cuique legata fuerant, nostra autem constitutio, cum unam naturam omnibus legatis & fideicommissis indulset, huiusmodi augmentum in omnibus legatis & fideicommissis extendi voluit: sed non omnibus legatariis hoc præbuit, sed tantummodo in iis legatis & fideicommissis, quæ sacrosanctis ecclesiis, & ceteris venerabilibus locis, quæ religionis vel pietatis intuitu honorantur, relicta sunt: quæ si indebita solvantur, non repetuntur.

HÆc exceptio §. 6. h. t. confirmatur per l. ea quæ t. C. de condic. indeb. Sed hic §. apud Belgas nullum usum habet; Primo, quia non dantur causæ ex quibus propter delictum pœna ad privatum pertineret, ut supra dixi; & dicam infra latius. Secundo, quia hic præsupponitur ignorantia, quæ saltem iure gentium (quod sequimur) omnino excusat. Animadverterunt hæc & Alii, puta *Bald. Hotom. ad h. §.* Sed conantur jus civile salvare, quanquam frustra. Vide *disp. nost. ad h. §.*

PER QUAS PERSONAS NOBIS
OBLIGATIO ADQUIRITVR.

T I T V L U S X X I X .

Expositis generibus obligationum, quæ ex contractu vel quasi ex contractu nascuntur: admonendi sumus adquiri nobis non solum per nosmetipsos, sed per eas quoque personas, quæ in nostra potesta-

te sunt, veluti per servos & filios nostros, ut tamen, quod per servos (nostros) nobis acquiritur, totum nostrum fiat: quod autem per liberos, quos in potestate habemus, ex obligatione fuerit acquisitum, hoc dividatur secundum imaginem rerum proprietatis & ususfructus, quam nostra decrevit constitutio: ut quod ab actione commodum perveniat, huius usumfructum quidem habeat pater, proprietas autem filio servetur, scilicet patre actionem movente secundum novellæ nostræ constitutionis divisionem.

§. 1. Item per liberos homines, & alienos servos, quos bona fide possidemus, acquiritur nobis: sed tantum ex duabus causis, id est, si quid ex operis suis, vel ex re nostra adquirant.

§. 2. Per eum quoque servum, in quo usumfructum (vel usum habemus,) similiter ex duabus istis causis nobis acquiritur.

§. 3. Communem servum pro dominica parte dominis adquirere certum est; excepto eo, quod nominatim uni stipulando, aut per traditionem accipiendo, illi soli acquirit: veluti cum ita stipulatur, Titio domino meo dare spondes? Sed si domini unius jussu servus fuerit stipulatus, licet antea dubitabatur, tamen post nostram decisionem res expedita est, ut illi tantum adquirat, qui hoc ei facere jussit, ut supra dictum est.

AD hunc titulum satis abundeque dixi in approbatione & animadversione titul. 9. Institut. per quas

quas personas cuique adq. Lib. 2. & tit 18. de stipul.
servor. Lib. 3.

QVIBVS MODIS TOLLITVR
O B L I G A T I O.

T I T U L U S X X X.

Tollitur autem omnis obligatio solutione ejus, quod debetur: vel si quis, consentiente creditore, aliud pro alio solverit. Nec interest, quis solvat, utrū ipse, qui debet, an alius pro eo: liberatur enim & alio solvente: sive sciente, sive ignorante debitore vel invito (eo) solutio fiat. Item si reus solverit, etiam ii, qui pro eo intervenerunt, liberantur. Idem ex contrario contingit, si fidejussor solverit: non enim ipse solus liberatur, sed etiam reus.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & ratio | stione remissive.
cum exceptione, usu & quæ-

QUod tum demum tollatur obligatio, quando solutum est, quod debetur; & creditori non nisi volenti aliud pro alio solvi queat, confirmatur *l. prout. 80. D. de solut. l. eum à quo 16. & l. seq. C. eod. l. 2. §. 1. D. de reb. credit.* Exceptiones & quæstiones cum usu forensi hoc principium seu regulam concernentes, vide in *disp. nost. ad h. pr.* Præterea solutionem etiam pro ignorante vel invito factam inducere liberationem debiti, traditum est in *l. solut. 23. l. solvere 53. D. de solut. & l. solvendo 39. de negot. gest. ubi &*

Ll 5

ratio

ratio additur. Sed daturne regressus ei, qui pro ve-
tante solvit? jure Romano non datur. *l. si pro te* 40. *D.*
mand. Sed Moribus datur. *Zyp. in Notit. jur. Belg.*
quia non facile quis præsumi debet animo donand
solvisse, nec quisquam locupletari cum alterius jactu-
ra; atque ita olim quidam Veteres sensisse, testatur
d. l. 40. Adde *Senec. 5. de benefic. 20. & lib 6. c. 23*
& 24. Cum omnis accessio tollatur sublata obligati-
one principali, quid mirum, quod hic Imperator di-
xit, solutione rei liberari fidejussorem. *l. omnib. 43. D.*
de solut.? Ratio ejus cum cuilibet obvia est, vix ne-
cessario hic adjicitur. Idem dicendum de fidejussore,
quia principalis obligationis tollendæ gratia solvit,
ideoque etiam & se & reum liberare dicitur. *l. cum is*
36. de fidejussor. Hoc tamen intelligi debere res-
pectu creditoris, non vero debitoris, adversus quem
regressus datur, dixi supra *ad §. 6. de fidejuss.*

§. I. Item per acceptilationem tollitur obli-
gatio. Est autem acceptilatio, imaginaria solu-
tio. Quod enim ex verborum obligatione Titio
debetur, id si velit Titius remittere, poterit sic
fieri, ut patiatur hæc verba debitorem dicere :
Quod ego tibi promisi, habesne acceptum ?
& Titius respondeat, habeo. Sed & Grace po-
test acceptilatio fieri: dummodo sic fiat, ut Lati-
nis verbis solet (exigi,) ἔχει λαβάν ὁ μὲν αὖτε τόσα,
ἔχω λαβάν. id est, tot denarios acceptos habes ?
acceptos habeo. Quo genere: (ut diximus) tan-
tum ea solvuntur obligationes, quæ ex verbis con-
sistunt, non etiam ceteræ. Consentaneum enim
visum est, verbis factam obligationem, aliis posse
ver-

verbis dissolvi. Sed & id, quod alia ex causa debetur, potest in stipulationem deduci, & per acceptilationem dissolvi. Sicut autem quod debetur, pro patre recte solvitur: ita in parte debiti acceptilatio fieri potest.

DE finitio acceptilationis effectusque ejus clarius proponitur in *l. 1. D. de acceptil.* Quod nulla obligatio ipso jure per acceptilationem tollatur, nisi verborum, vel in illam transfusa, confirmat. *l. an inutilis 8. § 3. & l. si accepto 19. pr. D. eod.* ubi & ratio additur in *d. § 3. junct. l. nihil tam 35. de R. J.* Quod pro parte acceptilatio fieri potuerit, videmus etiam in *l. pars 9. l. 13. §. 1. & 2. & l. 17. D. de accept.* De solutione partium quid statuendum, indicavi supra in *pr. h. t.*

§. 2. Est (autem) prodita stipulatio, quæ vulgo *Aquiliana* appellatur, per quam contingit, ut omnium rerum obligatio in stipulatum deducatur, & ea per acceptilationem tollatur. Stipulatio enim *Aquiliana* renovat omnes obligationes, & à Gallo *Aquilio* ita composita est: Quicquid te mihi ex quacunque causa dare facere oportet, oportebitve, præsens in diemve: quæcumque rerum mihi tecum actio est, quæque adversus te petitio, vel adversus te persecutio est, eritve: quodve tu meum habes, tenes, possides, (dolove malo fecisti, quo minus possideas:) quanti quæque earum rerum res erit. tantam pecuniam dari stipulatus est *Aulus Agerius*, spopondit *Numerius Nigidius*

dius. quod Numerius Nigidius Aulo Agerio
spondit, id haberetne à se acceptum, Nu-
merius Nigidius Aulum Agerium rogavit.
Aulus Agerius Numerio Nigidio acceptum
fecit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum | usu ejusque ratio.

Hic §. descriptus est ex l. § uno 18. D. de accept.
& confirmatur l. 2. 4. 5. § 15. de transact. l. 3. 15.
32. § 46. C. eod. Sed Moribus acceptilatio non est
in usu, & nulla differentia inter acceptilationem &
pactum de non petendo servatur. Gudelm. de jure
noviss. lib. 3. c. 5. § disp. nost. 16 thes. 3. § disp. nost. ad
h. §. 2. Ratio generalis est, quia omnia jura mere ci-
vilia, quæque contra communes regulas juris gen-
tium introducta sunt, Moribus abrogata videntur,
ut multis rationibus & exemplis demonstravi supra,
& pluribus (Deo volente) demonstrabo infra in se-
quentibus. Adde Christ. decis. 181. § seq. vol. 4.

§. 3. Præterea novatione tollitur obligatio :
veluti si id quod tibi Sejus debebat, à Titio dari
stipulatus sis. Nam interventu novæ personæ
nova nascitur obligatio, & prima tollitur, trans-
lata in posteriorem : adeo, ut interdum, licet po-
sterior stipulatio inutilis sit, tamen prima novatio-
nis jure tollatur : veluti si id, quod tu Titio debes,
à pupillo sine tutoris auctoritate stipulatus fuerit,
quo casu res amittitur, nam & prior debitor libe-
ratur, & posterior obligatio nulla est. Non idem
ju-

iuris est, si à servo quis fuerit stipulatus. nam tunc prior perinde obligatus manet, ac si postea nullus stipulatus fuisset. Sed si eadem persona sit, à qua postea stipuleris: ita demum novatio fit, si quid in posteriore stipulatione novi sit: forte si conditio aut dies, aut fidejussor adjiciatur, aut detrahatur. Quod autem diximus, si conditio adjiciatur, novationem fieri: sic intelligi oportet, ut ita dicamus factam novationem, si conditio existerit: alioqui si defecerit, durat prior obligatio. Sed cum hoc quidem inter veteres constabat, tunc fieri novationem, cum novandi animo in secundam obligationem itum fuerat, per hoc autem dubium erat, quando novandi animo videretur hoc fieri, & quasdam de hoc præsumptiones alii in aliis casibus introducebant: ideo nostra processit constitutio, quæ apertissime definivit, tunc solum novationem prioris obligationis fieri, quoties hoc ipsum inter contrahentes expressum fuerit, quod propter novationem prioris obligationis convenerunt, alioqui & manere pristinam obligationem, & secundam ei accedere, ut maneat ex utraque causa obligatio secundum nostræ constitutionis definitionem, quam licet ex ipsius lectione apertius cognoscere.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, interpre- } stione remissive.
tatio & ratio cum usu & quæ-

Quanquam definitio novationis ex hoc §. colligi possit, mallem tamen eam clarius ex *l. 1. de nov.* huc transcriptam fuisse cum suis divisionibus, quas videre licet apud *DD ad h. §.* In novatione, quæ fit interventu novæ personæ, quæque in se recipit obligationem alterius (ut fit etiam in delegatione *l. delegare 11. D. de novat.*) nihil mutatum puto per *l. ult. C. eod.* Quis enim dubitat, prædicto casu priorem obligationem tolli, ac in aliam transfundi? De pupillo, quod possit etiam sine tutoris auctoritate novare (quatenus scilicet alterius conditionem faciat vel meliorem vel deteriore, ut dixi *ad §. 2. tit. 8. lib. 2.*) textus apertus est in *l. 1. §. 1. D. de novat.* De servo non sum sollicitus, quia nullus apud Nos est. Novationem vero in specie sic dictam, quæ fit inter easdem personas, jure novo non intelligi factam, nisi hoc inter contrahentes expressum sit, constitutum extat in *l. ult. C. de novat.* An autem *d. l. ult.* tantum loquatur de expressione, quæ verbis fit, an etiam de ea, quæ facto declaratur, disputavi *ad h. §.* Ut ut sit de jure Romano, certum est ex certa ratione, quod voluntas nostra non minus facto quam verbis aperte significari possit; atque ita in praxi & Moribus multorum locorum receptum esse, testatur *Gail. 2. obs. 30. Zox. ad tit. D. de novat. Vinn ad h. §. Heig. ibid.* Plura cum usu vide apud *Christin. decis. 180. vol. 4. § d. Zox.*

§. 4. Hoc amplius, eæ obligationes, quæ
con-

onsensu contrahantur, contraria voluntate
 dissolvuntur. Nam si Titius & Sejus inter se
 consenserint, ut fundum Tusculanum emptum
 ejus haberet centum aureis: deinde re nondum
 recuta, id est, neque pretio soluto, neque fundo
 radito, placuerit inter eos, ut discederetur ab
 a emptione & venditione: invicem liberantur.
 dem est in conductione & locatione, & in omni-
 us contractibus, qui ex consensu descendunt, sicut
 dictum est.

Ic §. confirmatur & illustratur ex *l. ab empt. § 8.*
D. de pact. l. prout 80. in fin. & l. 1. C. quand. lic.
empt. Ratio generalis est in *l. nihil tam 35. de R. J.*
 in nova sit emptio, quando res vendita reddita est
 enditori, & pretium redditum est emptori, vide in
sputat. nostr. ad h. §. Plures modos tollendæ ob-
 gationis vide apud *Brisson. de solut. & DD. ad h.*
nostr.

INSTITVTIONVM

Seu Elementorum

D. JUSTINIANI

Sacratissimi Principis

LIBER QUARTUS.

DE OBLIGATIONIBVS QVÆ
EX DELICTO NASCVNTVR.

TITVLVS I.

Quum sit expositum superiore libro de obligationibus ex contractu, (& quasi ex contractu:) sequitur, ut de obligationibus ex maleficio, (& quasi ex maleficio) dispiciamus. Sed illæ quidem (ut suo loco tradidimus) in quatuor genera dividuntur. hæ vero unius generis sunt. nam omnes ex re nascuntur, id est, ex ipso maleficio, veluti ex furto, rapina, damno, injuria.

SUMMARIUM.

Textus probatio & usus | ejusque ratio.

HÆC omnia, præter transitionem, descripta sunt ex Gajo in *l. 4. ex maleficio. D. de O. & A.* & confirmantur, cum ex fragmentis *Gaji Lib. 2. tit. 11.* tum ex *l. si quis 52. §. neque verbo 19. de furt.* Moribus Belgii non dantur

ur privata delicta, id est, privatus ex causa delicti non agit contra privatum ad poenam consequendam. Ratio est, quia privatus ex maleficio privati non potest sentire lucrum, cum ille titulus acquirenti, stante ita Repub. turpis & inhonestus videatur. Et hos Mores Baro putat ex Jure Canonico *c. fraternitas. l. 2. q. 2.* descendere. *Bar. ad h. t. § tit. seq. part. ult. Argent. ad conf. Britan. artic. 2. 4.* Sed exceptio est in delicto injuriæ; an bene vel malè, dicam ad *tit. Inst. de injur. Adde disp. nost. ad h. pr. § Imbert. Enchirid. jur. Gall. lit. p.*

§. 1. *Furtum est contrectatio fraudulosa, luri faciendi gratia, vel ipsius rei, vel etiam usus ejus possessionisve, quod lege naturali prohibitum est admittere.*

Recte hic Tribonian. exorditur à definitione, sed rectius primo præmisisset notationem seu etymon nominis, ut in *l. 1. de furt.* ex qua hic §. descriptus est. *d. l. 1. §. ult.* Sed hæc definitio apud Nos vitiosa est, quia licet commodatarius vel depositarius re commodata vel deposita aliter utatur, quam uti debet, tamen furtum non committit, ut dicam ad §. 6. *l. 1. t.* Quinimo, si furtum dicatum proprie à ferendo vel auferendo in §. *seq.* etymologia definitioni contraria erit.

§. 2. *Furtum autem vel à furvo, id est, nigro dictum est, quod clam & obscure fiat, & plerumque nocte, vel à fraude, vel à ferendo, id est, auferendo, vel à Græco sermone, quod φῶγος appellant fures, Imo & Græce à ferendo φῶγος dixerunt.*

Mm

Hic

Hic §. desumptus est ex d.l. 1. pr. D. de furt. No-
bis tertia notatio omnium convenientissima ve-
detur. Sed ut ut sit de notatione nominis, certum
est, furtum non fieri, nisi quando unus alteri animo
lucrandi & in se transferendi aliquid aufert. *Aristot.*
lib. 1. Rhetor.

§. 3. Furtorum autem duo sunt genera, ma-
nifestum & nec manifestum. Nam conceptum
& oblatum species potius actionis sunt furto coha-
rentes, quam genera furtorum, sicut inferius appa-
rebit. Manifestus fur est, quem Graeci ἐν αὐτοφώρῳ
appellant: nec solum is, qui in ipso furto deprehen-
ditur, sed etiam is, qui in eo loco deprehenditur, qu-
(furtum) sit, veluti qui in domo furtū fecit, & non
dum egressus januam, deprehensus fuerit, & qu-
in oliveto olivarum, aut in vineto uvarum furtum
fecit, quandiu in eo oliveto aut vineto deprehensu
fuerit. Imo ulterius furtum manifestum est exten-
dendum, quamdiu eam rem fur tenens visus ve-
deprehensus fuerit: sive in publico, sive in priva-
to: vel à domino, vel ab alio, antequam eo perve-
nerit, quo deferre vel deponere destinasset. Sed j-
pertulit quo destinavit, tametsi deprehendatu-
cum re furtiva, non est manifestus fur. Nec ma-
nifestum furtum quid sit, ex iis, quæ diximus, in-
telligitur. nam quod manifestum non est, id scilicet
nec manifestum est.

HÆc divisio ex lege 12. tabul. descendit, ut vide-
re est apud *Gell. lib. 11. c. ult.* & Moribus usum
habere videtur ratione poenæ, ut colligere est ex illi-
qua

quæ diximus ad §. 5. *h. t.* Adde Schultz. *ad h. t. lit. b.*
 Torus autem hic §. collectus est ex l. 2. 3. 4. 5. § 8.
D. de furt.

§. 4. Conceptum furtum dicitur cum apud aliquem testibus presentibus furtiva res quasita & inventa sit. nam in eum propria actio constituta est, quamvis fur non sit, quæ appellatur concepti. Oblatum furtum dicitur, cum res furtiva ab aliquo tibi oblata sit, eaq; apud te concepta sit: utiq; si ea mente tibi data fuerit, ut apud te potius quàm apud eum qui dedit, conciperetur. nam tibi, apud quem concepta sit, propria adversus eum, qui obtulit, quamvis fur non sit, constituta est actio, quæ appellatur oblatis. Est etiam prohibiti furti actio adversus eum, qui furtum querere testibus presentibus volentem prohibuerit. Præterea pœna constituitur edicto prætoris per actionem furti non exhibiti adversus eum, qui furtivam rem apud se quasitam & inventam non exhibuit. Sed hæ actiones, scilicet concepti & oblatis, & furti prohibiti, necnon furti non exhibiti, in desuetudinem abierunt. Quum enim requisitio rei furtivæ hodie secundum veterem observationem non fiat: merito ex consequentia etiam præfatæ actiones ab usu communi recesserunt: quum manifestum sit, quod omnes, qui scientes rem furtivam susceperint, & celaverint, furti nec manifesti obnoxii sunt.

S U M M A R I U M.

Cur Auctor hic brevis sit, & | receptatoribus rei furtivæ
quid hodie in inquisitione & | servetur?

Q Uoniam actio concepti & oblati, item furti prohibiti & non exhibiti desierūt in usu esse, & tempore Justiniani, & tempore hodierno, oleum & operam me perditurum existimo, si pluribus hunc §. confirmavero. Antiquitatis Studiosos remitto ad *Gell. d. c. ult. & lib. 16. c. 10. Plat. lib. 12. de leg. Rosin. de antiq. Rom. lib. 8. ad l. 60. Paul. 2 sent. 31. Gaj. tit. 9. §. 2.* ubi quatuor genera furtorum enumerantur; an rectius in duo genera Imperator in *d. §. 3. & 4. & Gajus in d. l. 2. de furt.* dividant, & quomodo illa conciliari possint, hic non dicam, ob rationes jam dictas. Vide & *Hotoman. & Balduin. ad h. §.* Sane & hodie rei furtivæ inquisitio interdum in ædibus alienis fit, sed non temere sine præcedentibus signis & conjecturis: nec privata, sed publica auctoritate, id est, missis executoribus justitiæ. Vide *Schultz. ad h. t. lit. h.* Præterea Moribus Belgii quoque receptatores furum eadem fere pœna affici, quæ puniuntur ipsi fures, omnibus notum est. Ratio est in *l. 1. de receptator.* Unde apud Nos proverbium, *de heelder is so goet als de steelder/ ende waerender geen heelders/ daer waeren oock geen steelders.* Vide *Schultz. d. loc.*

§. 5. Pœna manifesti furti, quadrupli est, tam ex servi, quam ex liberi persona: nec manifesti, dupli.

S u m

S U M M A R I A.

- | | |
|-------------------------------------------------|------------------------------------------|
| 1. Textus confirmatio, ratio & jus Divinum hic. | eorumque poena exacerbanda vel lenienda. |
| 2. Ufus Belgii circa fures, | |

Hic §. confirmatur ex *l. in furti 50. pr. D. de furt.*
 § *l. de his 11. Cod. eod. Gell. d. c. ult. Fest.* in verbo 1
nec. Ratio vero, cur graviori poena mulctetur furtum manifestum quàm nec manifestum, hæc videtur. Primo, quia vigilantibus præmia proponenda sunt. *Cujac. 19. obs. 12.* Secundo, quia aperta temeritas gravius punienda est, quàm dubia & minus manifesta. *arg. l. 2. §. si in re 24. D. de vi bonor. rapt. Aristot. sect. 29. probl. 13.* Sed jure Divino indistincte poena dupli in simplicem furem statuta videtur. *Exod. 22. vers. 4. & 7.* excepto casu, quo bos vel ovis furtiva à fure consumpta est. *d. c. 22 v. 1. & seqq. Levit. 5. Num. 5.* Moribus harum Provinciarum furtum simplex (de quo hic loquimur) punitur ex Constitut. Caroli V. quam vide in *P. H. O. art. 157. Zyp. tit. de furt. & Schultz. ad h. t. lit. c.* Cæterum Magistratū has poenas pro gravitate & levitate delicti, pro circumstantiis temporum & personarum aliquando posse asperare vel mollire, nemo dubitet. An ergo & simplex furtum juste poena capitali puniri potest? Quidni? *arg. lib. 2. Reg. c. 12. v. 5. & Jos. c. 7. v. 24. & seq.* præsuppositis tamen illis, de quibus dixi in *disp. nost. ad h. §.* Unde mira videri potest Constitutio Justiniani in *Nov. 134. c. ult.* & postponenda Constitutioni Caroli V. Quomodo olim hoc furtum vel gravius vel levius fuerit mulctatum apud varias Gentes, vide apud *Balduin. ad c. 56. & 57. leg. 12. tab. Alex. ab. Alex. 6. genial. dier. 10. Tholosan. syntagm. lib. 37. c. 1. & 2. & seqq. DD. ad h. §. Zepper. de legib. Mosaic.*
2
lib.
M m 4

lib. 1. c. 10. ubi sub finem varias species furti, variasque
pœnas ex jure Divino cōmemorat. Adde *Baron. ad l. 1. c. 10. t. part. rel. & Christin. ad ll. Mechl. tit. 2. art. 1. & sequ.*

§. 6. Furtum autem fit, non solum cum qui
intercipiendi causa rem alienam amovet: sed gene-
raliter cum quis alienam rem invito domino con-
tractat. Itaque sive creditor pignore, sive is, apud
quem res deposita est, ea re utatur, sive is, qui rem
utendam accepit, in alium usum eam transferat
quam cujus gratia ei data est, furtum committit
veluti si quis argentum utendum acceperit, quod
amicos ad cœnam invitaturus, & id peregre secun-
tulerit: aut si quis equum gestandi causa commo-
datum sibi, longius aliquo duxerit: quod veteres
scripserunt de eo, qui in aciem equum perduxisset.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ex jure | sus, ejusdemque ratio.
Romano, contrarius ejus u-

Hic § comprobatur ex *l. si pignore § 4. pr. & §. 1. & l. inficiando 67. pr. D. de furt. Gell. lib. 7. c. 15. Valer. Max. lib. 8. c. 2.* Sed hanc pœnam tanquam nimis rigidam, saltem in argento peregre sumpto, impro-
bavit ante me *Hotoman. ad h. §.* Testatur etiam *Zyp. tit. de furt.* quod hodie in casibus hic enumeratis, tantum actio ad id quo interest, competat. Quod dicta furta pœna corporali puniri nequeant, extrinsecus
dubium puto. Vide *Tulden. ad h. t. c. 2.* Utique furtum proprie commissum dicitur, quando domino invito res ablata est. *d. §. 2.* ideoque si quis duntaxat re commodata vel deposita abusus sit, non statim furtum

furti reus, multo minus pœnæ corporalis dici debet. Sed cum mali exempli res sit, nullus ambigo, quin præter reparationem damni dati, in pœnam pecuniariam condemnari queat. Adde *Schultz. ad h. t. lit. e. & f.*

§. 7. Placuit tamen eos qui rebus commodatis aliter uterentur quam utendas acceperint, ita furtum committere, si se intelligant, id invito domino facere: eumque, si intellexisset, non permisurum. at si permissum credant, extra crimen videri, optima sane distinctio: quia furtum, sine affectu furandi non committatur.

Hic §. confirmatur ex *l. inter omnes 46. §. recte 7. & l. qui re 76. pr. D. de furt.* Sed cum quilibet hoc modo se excusare posset, quod putaverit, dominum illam contrectationem non invitum admissurum, aut ægre laturum esse, diligenter qualitates personarum judici examinandæ sunt. *Joan. Fab. & Angel. ad h. §.*

§. 8. Sed si credat aliquis invito domino se rem commodatam sibi contrectare, domino autem volente id fiat: dicitur furtum non fieri. Vnde illud quaesitum est, cum Titius servum Mævii sollicitaverit, ut quasdam res domino subriperet, & ad eum perferret, & servus id ad Mævium pertulerit: Mævius (autem) dum vult Titium in ipso delicto deprehendere, permiserit servo quasdam res ad eum perferre, utrū furti an servi corrupti iudicio teneatur Titius, an neutro? Et cum nobis super hac dubitatione suggestum est, & antiquorum prudentium

M m 4

super

super hoc altercationes perspeximus, quibusdam neque furti, neque servi corrupti actionem præstantibus, quibusdam furti tantummodo: nos huiusmodi calliditati obviam euntes, per nostram decisionem sancimus, non solum furti actionem, sed & servi corrupti contra eum dari. Licet enim (is) servus deterior (à sollicitatore) minime factus est, & ideo non concurrat regula, quæ servi corrupti actionem introducunt. tamen consilium corruptoris ad perniciem probitatis servi introductum est, ut sit ei pœnalis actio imposita, tanquam (si) re ipsa fuisset servus corruptus, ne ex huiusmodi impunitate & in alium servum, qui facile posset corrumpi, tale facinus à quibusdam perpetretur.

S U M M A R I U M.

Textus varia explicatio, e- | jusque usus.

Hic §. desumptus videtur ex *d. l. inter omnes* 46. §. *pen. D. de furt.* Sed uterque textus obscurus est. Quidam putant, contrectatorem non obligari furti, id est, non posse conveniri actione furti, licet furtum commiserit à sua parte. Alii vero istum contrectatorem nullo modo furtum fecisse, Alii non plene fecisse interpretantur, qui coincidunt cum primis supra allegatis. Ut ut sit, certum est, quod talis contrectatio hodie à Magistratu puniri possit pœna arbitraria, quia revera deliquit & rem fecit mali exempli. Similem casum habemus in verbis sequentibus hujus §. quæ desumpta videntur ex *l. si quis* 20. *C. de furt.* cujus tamen pœna, qua corruptor punitur ut fur & corruptor, non servatur, teste *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. ad l. Jul. Majestat.* quia revera non

non fecit furtum proprie sic dictum, nec proprie aut plene corruptit. Sed quod pœna arbitraria propter malum conatum & consilium puniri possit, nemo sanæ mentis dubitet.

§. 9. *Interdum etiam liberorum hominum furtum fit. veluti si quis liberorum nostrorum, qui in potestate nostra sunt, subreptus fuerit,*

Hic § confirmatur ex *l. eum qui 14. §. si filiusfam. D. de furt. & l. mater 38. D. eod.* Moribus actio furti privato non datur, sed Prætori, qui ex alterius delicto lucrum sentire potest, quia sæpe magno cum labore, imo cum periculo vitæ in delicta inquirat. De pœna *leg. Fab. de plagiar.* dicam ad §. 10. *tit. ult. Lib. 4.*

§. 10. *Aliquando autem etiam suæ rei furtum quis committit, veluti si debitor rem, quam creditori, pignoris causa dedit, subtraxerit.*

Hic §, comprobatur ex *l. itaque 12. §. 2. l. in act. 19. §. pen. l. si debitor 79. & l. creditor 87. D. h. t.* Ratio est, quia dum creditori pignus debitor abstulit, præsumitur hoc eo animo fecisse, ut soluto debito, pignus vel æstimationem ejus repeteret. Sed illa præsumptio firmior esset, si soluto debito pignus jam repetiisset. Alias debitor homo integræ famæ juramento facile se purgare posset. *tot. tit. ext. de purgat. canon. Clar. in §. fin. quæst. 63.*

§. 11. *Interdum (quoque) furti tenetur, qui ipse furtum non fecit, qualis est is, cujus ope & consilio furtum factum est. In quo numero est, qui tibi*

Mm 5

num-

nummos excussit, ut alius eos raperet, aut tibi obstiterit, ut alius rem tuam exciperet, aut oves tuas vel boves fugaverit, ut alius eas acciperet. Et hoc veteres scripserunt de eo, qui panno rubro fugavit armentum. Sed si quid eorum per lasciviam, & non data opera, ut furtum admitteretur factum est: in factum actio dari debet. At ubi ope Mævii Titius furtum fecerit, ambo furti tenentur. Ope & consilio ejus quoque furtum admitti videtur, qui scalas forte fenestris supponit: aut ipsas fenestras vel ostium effringit, ut alius furtum faceret: quive ferramenta ad effringendum, aut scalas, ut fenestris supponerentur, commodaverit. Sciens cuius rei gratia commodaverit. Certe qui nullam opem ad furtum faciendum adhibuit, sed tantum consilium dedit, atque hortatus est ad furtum faciendum, non tenetur furti.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac varia ! explicatio de consilio cum usu.

PRincipium hujus §. confirmatur & explicatur ex l. vulgaris 21. §. ult. l. is qui opem 34. D. de furt. & l. proinde 6. D. de condict. furt. De excussione nummorum loquitur Ulpianus in l. 52. si quis ux. §. si quis de manu 13. D. h. t. De panno rubro & lascivia vide l. in furt. act. 50. §. ult. D. eod. Senec. lib. 3. de ira. Ciceron. lib. 2. de divin. Quod & quando Mævius & Titius hic teneantur furti, responsum est in d. l. 52. §. neque 19. & l. si is qui rem 66. §. pen. D. h. t. junct. l. item Mela 11. §. 2. sed si plures. D. ad l. Aquil. De scalis fenestris suppositis vide l. si pignore 54. §. pen. D. de furt.

furt. Reliqua hujus §. de consilio dato obscura sunt, & varias extorserunt explicationes Interpretum. Vide *DD. ad h. §. & disput. nost. ad d. §.* Moribus qui tantum consilium vel opem tulerunt, mitius puniuntur, quàm ipsi fures, in quorum corpus animadvertitur. *Vinn. ad h. §. & Tulden. ad h. t. c. 3. & Schultz. ad h. t. lit. 1. & k.*

§. 12. *Hi, qui in parentum vel dominorum potestate sunt, si rem eis subripiunt furtum quidem faciunt, & res in furtivam causam cadit (nec ob id ab ullo usucapi potest, antequam in domini potestatem revertatur sed furti actio non nascitur: quia nec ex alia ulla causa potest inter eos actio nasci. Si vero ope & consilio alterius furtum factum fuerit: quia utique furtum committitur, convenienter ille furti tenetur: quia verum est, ope & consilio ejus furtum factum esse.*

Hic §. confirmatur ex *l. servi & filii 17. pr. D. h. t. de furt. l. quamvis 84. & l. qui servo 36. §. 1. D. eod.* Exceptio est in *d. l. 52. si quis uxori. §. 5. D. ibid.* Hodie, sublata patria potestate, punitur filius extra ordinem, sed mitius, ut tradit *Schultz. ad h. t. lit. m.* Sed quoniam tamen castigari à patre potest, præsertim quamdiu est minor 25. ann. & cælebs, vix à Prætore mulctari posset. Quid de famulis & mercenariis dicendum sit, vide apud *Tulden. d. c. 3. Schultz. d. lit. m. & Vinn. ad h. §.*

§. 13. *Furti autem actio ei competit, cujus interest rem salvam esse, licet dominus non sit. Itaque nec domino aliter competit, quam si ejus intersit rem non perire.*

Hic

Hic §. confirmatur & limitatur ex *l. cujus* 10. 11. 12. & 14. *eum qui* §. 2. & §. 10. *an pater*. ubi exceptio, ut in *l. interd.* 49. *D. h. t.* & *l. fullo* 82. *D. eod.* Moribus nec ei cuius interest rem salvam esse, nec domino datur actio furti, sed tantum damnum datum reparatur, si scilicet facultates furis patiuntur. Vide quæ dixi ad *pr.* & §. 9. *h. t.*

§. 14. *Vnde constat creditorem de pignore subrepto furti (actione) agere posse, etiam si idoneum debitorem habeat: quia expedit ei pignori potius incumbere, quam in personam agere, adeo quidem, ut quamvis ipse debitor eam rem subriperit, nihilominus creditori competat actio furti.*

Hic §. confirmatur & illustratur ex *d. l. 12. §. ult. l. 14. §. 5. 6. & 16. l. 15. pr. l. 19. §. pen. & ult. l. interd.* 49. & *l. creditor.* 87. *D. de furt.* Ratio vero, qua hic interesse creditoris ostenditur, comprobatur regula in *l. plus caut.* 25. *de R. J.* Altera ratio jam allegata est in *d. l. 14. §. 6. h. t.* In casu dubio quando de furto non constat, creditori iusjurandum deferendum videtur. *arg. c. 22. Exod.* Usus §. significavi in §. *præced.*

§. 15. *Item si fullo polienda curandave, aut sarcinator sarcienda vestimenta mercede certa (constituta) acceperit, eaque furto amiserit: ipse furti habet actionem, non dominus, quia domini nihil interest eam rem non perire, quum iudicio locati à fullone aut sarcinatore rem suam persequi possit. Sed & bonæ fidei emptori subreptare, quam emerit, quamvis dominus non sit, omnino competit furti actio, quemadmodum & creditori. Fulloni vero*

¶

¶ *sacrinatori non aliter furti actionem competere placuit, quam si solvendo fuerint: hoc est, si domino rei aestimationē solvere possint. Nam si solvendo non sint: tunc quia ab eis suum dominus consequi non possit, ipsi domino furti competit actio: quia hoc casu ipsius interest rem salvam esse. Idem est, & si in patre solvendo fuerit fullo aut sarcinator.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio, & cur hic | quis hic usus Saxon,
urdam quæst. negligantur, &

HÆc exempla confirmatur ex *litaque* 12. pr. & §. 1. & l. fullo 90. D. h. t. Quando conductor in genere actionem furti habuerit, definitur in d. l. 14. §. quod si 12. D. h. t. An speciale quid sit in fullone & sartore, hoc est, an illi habuerint actionem furti, licet non fuissent in culpa, hic non dicam: Uti nec hoc, an emptor bonæ fidei & creditor habuerint, five solvendo essent, five non essent, quia usum non habent. Quod ille qui partem duntaxat solvere potest, non intelligatur solvendo esse, docet *Javolen. n. l. solvendo* 114. de V. S. Quomodo & quando fullo & sartor vel similis locator operæ teneatur in foro Saxon. vide apud *Schultz. ad h. t. lit. n.* Adde d. c. 12. *Exod.*

§. 16. *Quæ de fullone & sarcinatore diximus, eadem & ad eum, cui commodata res est, transferenda veteres existimabant. Nam ut ille fullo mercedem accipiendo custodiam præstat: ita quoque, qui commodatum utendi causa accepit, similiter necesse habet custodiam præstare. Sed*

no-

nostra providentia etiam hoc in nostris decisionibus emendavit, ut in domini voluntate sit, si commodati actionem adversus eum, qui rem commodatam accepit, movere desiderat: si ve furti adversus eum, qui rem subripuit: & alterutra earum electa, dominum non posse ex poenitentia a alteram venire actionem. sed si quidem furem elegerit: illum, qui rem utendam accepit, penitus liberari. sin autem commodator veniat adversus eum, qui rem utendam accepit: ipsi quidem nullo modo competere posse adversus furem furti actionem. eum autem, qui pro re commodata convenitur, posse adversus furem furti habere actionem ita tamen, si dominus sciens rem esse subreptam adversus eum cui res commodata fuerit, pervenit sin autem nescius & dubitans rem esse subreptam apud eum commodati actionem instituerit, poste autem re comperta voluerit remittere quidem commodati actionem, ad furti autem actionem pervenire: tunc licentia ei conceditur & adversus furem venire, obstaculo nullo ei opponendo, quoniam incertus constitutus movit adversus eum, qui rem utendam accepit, commodati actionem: nisi domino ab eo satisfactum fuerit: tunc etenim omnino furem a domino quidem furti actione liberari: suppositum autem esse ei, qui pro re sibi commodata domino satisfecit: cum manifestissimum sit, etiam si ab initio dominus actionem commodati instituerit, ignarus rem esse subreptam, postea autem hoc ei cognito, adversus furem transierit

erit: omnino liberari eum, qui rem commodatam acceperit, quemcunque causæ exitum dominus adversus furem habuerit: eadem definitione obtinente, siue in parte, siue in solidum solvendo sit is, qui rem commodatam acceperit.

HÆc verbosa summa desumpta est ex verbosa lege ult. C. de furt. An vero recte Imperator distinxerit commodatarium à fullone & sarcinatore, hic non dicam, propter rationes modo allegatas. Quid Jure Divino hic constitutum fuerit, vix colligi potest ex d. c. 22. Exod. quod tamen vide. Quid jure Saxon. statutum sit, vide apud Schultz. ad h. t. lit. o.

§. 17. Sed is, apud quem res deposita est, custodiam non præstat, sed tantum in eo obnoxius est, si quid ipse dolo malo fecerit. qua causa si res ei subrepta fuerit, quia restituendæ ejus rei nomine depositi non tenetur, nec ob id ejus interest rem salvam esse, furti agere non potest, sed furti actio domino competit.

Hic §. descriptus videtur ex d. l. eum qui 14. §. is autem 3. D. de furt. Quid dicendum sit, si culpa præstanda convenit, vel si deposito se obtulit depositarius, vel pretium quasi honorarium acceperit, apparet ex antecedentibus, junct. d. l. 14. §. qualis ergo 16. D. h. t. Usus indicavi jam sæpius.

§. 18. In summa, sciendum est, quasitum esse, an impubes rem alienam amovendo, furtum faciat? Et placuit, quia furtum ex affectu (furandi) consistit, ita demum obligari eo crimine impubem,

rem, si proximus pubertati sit, & ob id intelligi
se delinquere.

Hic locus desumptus videtur ex *l. impuberem 2*
D. h. t. & confirmatur etiam ex *l. pupillum 11*
de R. J. l. sed & si 5. §. 2. & ideo, D. ad l. Aquil. l. 1. §. in
pubes 32. & seq. & l. excipiuntur 14. D. de SCto S
lan. Sane cum hodie fures, praesertim vagabundi
puniantur poena corporali, leviori poena afficiendo
sunt minores quam majores 25. ann. Vide *Gell. lib*
11. c. 18. Gomez. 2. 3. resol. 1. n. 59. & disp. nost. ad h. §.
& Schultz. ad h. t. lit L.

§. 19. *Furti actio, sive dupli, sive quadrupli*
tantum ad poenae persecutionem pertinet. Nam
ipsius rei persecutione extrinsecus habet dominus
quam aut vindicando aut condicendo potest aufer
re. Sed rei vindicatio quidem adversus possessorem
est, sive fur ipse possidet, sive alius quilibet: condi
ctio autem adversus furem ipsum heredemve ejus,
licet non possideat, competit.

Quod actio furti meram poenam persequatur, &
praeterea dominus habeat vel rei vindicatio
nem vel conditionem, dixit etiam *Gajus in d. l. j*
pignore 54. §. 3. cum furti. D. de furt. & Ulpian. in l. j
pro fure 7. D. de condict. furt. Praeterea quod condi
ctio furtiva detur contra heredem furis, licet nihil ex
re furtiva possideat, aut lis cum fure contestata sit
probatum ex *d. l. 7. & l. 9. D. eod.* Adde *disput. nost. ad*
h. §. Quod Moribus Belgii nullum habet dubium,
quoniam omne damnum datum ab herede ex bonis
testatoris reparandum est, ut dixi supra, & dicam la
tius infra.

D E

DE VI BONORVM RA-
PTORVM.

TITULUS II.

*Qui res alienas rapit, tenetur quidem etiam
furti (quis enim magis alienam rem invito domi-
no contrectat, quam qui vi rapit? ideoque recte di-
ctum est, eum improbum furem esse) sed tamen
propriam actionem ejus delicti nomine prætor in-
troducitur, quæ appellatur vi bonorum raptorum: &
intra annum quadrupli, post annum simpli-
tis actio utilis est, etiam si quis unam rem, licet
minimam, rapuerit. Quadruplum autem non
tantum pœna est, sicut in actione furti manifesti di-
ctum est, sed in quadruplo inest & rei persecutio:
et pœna tripli sit, siue comprehendatur raptor in
ipso delicto, siue non. Ridiculum enim esset levi-
oris conditionis esse eum, qui vi rapit, quam qui
tam amovet.*

SUMMARIUM.

Textus probatio & expla- | censura l. 6. C. de pagan.
tio, ejusque Mores cum

Quod raptor fur improbius sit, atque adeo sine
dubio furti quoque teneatur, responsum etiam
est in l. 2. §. ceterum 10. §. pen. D. h. t. de vi bonor. rapt.
§. l. si vendidero 80. §. 3. cum rapt. D. de furt. An ta-
men duntaxat in duplum, non etiam in quadruplum
condemnari possit, dixi in disp. nost. ad h. pr. Actio-
nem

nem vi bonorum raptorum. Prætoriam esse intra annum in quadruplum, post annum in simplum, a paret ex *d.l. 2. pr. § in hac action. 13. D. h. t.* etiam minima quoque res rapta sit. *d. l. 2. §. 11. § 24. l. eod.* Sub quadruplo tamen contineri ipsam rem raptam, dixit quoque *Justin. in §. 19. de action § No 63.* Sed quo pacto tunc raptor gravius punitur quam fur manifestus? Refertur hic unus modus inter cæteros. Vide *disput. nost. ad h. pr.* Moribus rapina quoque ad publica crimina refertur, ut dixi: *pr. tit. præced.* & punitur raptor, præsertim violentior, ultimo supplicio. *d. Constit. Caroli V. artic. 12* & res rapta domino restituitur. *dict. Const. 9. art. 20* *Schneid. ad §. ult. tit. præced. Vinn. ad §. 1. h. t. Schult. ibid. lit. a. Zyp tit. de raptor.* Sed quid, si Christianus Judæo aliquid vi rapuerit? Vix dixerim cum *l. Christian. 6. C. de pagan.* quod propterea sit mitius puniendus. *Balduin. ad h. pr.* Putant quidam, fures gravius delinquere, quam raptores. Vide *Grot. in Flo. Spars. h. t.* ubi statuit, illam rem posse in utramque partem tractari.

§. 1. Ita tamen competit hæc actio, si dolo male quis rapuerit. Nam qui aliquo errore ductus rem suam esse existimans, & imprudens juris, eo animo rapuerit, quasi domino liceat etiam per vim rem suam auferre à possessoribus, absolvi debet: Cuius scilicet conveniens est, nec furti teneri eum, qui eodem hoc animo rapuit. Sed ne, dum talia excogitantur, inveniatur via per quam raptores impunitam exerceant avaritiam: melius divalibus constitutionibus pro hac parte prospectum est, ut ne mini liceat vi rapere vel rem mobilem vel se movere.

entem, licet suam eandem rem existimet: sed si quis contra statuta principum fecerit, rei quidem suae dominio cadere: sin autem aliena (res) sit, post restitutionem ejus, etiam aestimationem ejusdem rei praestare. Quod non solum in mobilibus, quae rapi possunt, constitutiones obtinere censuerunt: sed etiam in invasionibus quae circa res soli fiunt, ut ex hac causa ab omni rapina homines abstineant.

Nitium hujus §. descriptum videtur ex d. l. 2. §. hae act. 18. D. h. t. qui §. cum satis clare d. pr. explicet, de mendatione ejus vix sollicitus sum. Divales autem et Constitutiones, ad quas hic Imperator noster refert, extant in l. si quis in tantam 7. C. unde vi. Sed eas usu non servari, frequentior est Pragmaticorum opinio. Covarruv. var. resolution. lib. 3. c. 16. n. 7. inn. ad h. §. Schneid. & Schultz. ibid. lit. b. Zyp. tit. de & vi arm. Ratio evidens redditur in disput. nost. l. h. §. 1. & pr. tit. anteced.

§. 2. Sane in hac actione non utique expectatur, rem in bonis actoris esse, nam sive in bonis sit, sive non, si tamen ex bonis sit, locum hac actio habebit. Quare sive locata, sive commodata, sive etiam pignorat, sive deposita sit (res) apud debitum, sic ut intersit ejus eam rem (per vim) non inferri (veluti si in deposita re culpam quoque commisit) sive bona fide possideat, sive usumfructum ejus habeat in ea, vel quid aliud juris, ut intersit ejus non rapi: dicendum est, ei competere hanc actionem, non ut dominium accipiat, sed illud solum, (quod) ex bonis ejus qui rapinam passus est,

Nn 2

(id

(id est,) quod ex substantia ejus ablatum esse proponatur. Et generaliter dicendum est, ex quibus causis furti actio competit in re clam facta, ex eadem causis omnes habere hanc actionem.

Hic §. ad verbum descriptus est ex *d.l.2. §. in h. action. 22. D. h. t.* & quoniam nullum usum habet, ut significavi ad §. 13. *tit. preced. §. pr. h. t.* pluribus probationibus aut rationibus lectorem non immorabor.

DE LEGE AQUILIA

TITULUS III.

Damni injuria actio constituitur per legem Aquiliam: cujus primo capite cautum est, ut si quis alienum hominem, alienamve quadrupedem quæ pecudum numero sit, injuria occiderit: quanti ea res in eo anno plurimi fuerit tantum domino dare damnetur.

SUMMARIUM.

Contrarius hujus pr. usus, | ejusque ratio.

Hic locus compilatus est ex *l. 1. §. 2. D. h. t. ad Aquil.* Sed hodie hoc caput primum non est in usu. *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 13. Busf. ad l. 1. D. h. t. Vinn. ad §. 9. h. t.* Ratio in promptu est, (quoniam tamen illi tradere neglexerunt) quia hodie nemo privatus ex delicto vel culpa alterius lucrum sentire potest, ut dixi supra sæpenumero. Itaque quadrupedem occisa tanti æstimatur, quanti fuit tempore damni datum.

lati; & reliqua peragit fiscus vel officialis; atque ita apud Hebræos receptum fuisse, probat ex Baba Samma *Grot. in Flor. Spars. ad h. t.* Quod itidem in-
 uit c. 21. *Exod. vers. 34. § 36. Levit. c. 24. v. 18.* Sed paulo aliter jure Saxon. teste *Schulz. ad h. t.* Quid latuendum sit de homine libero occiso, vide apud *Inn. ad h. pr. § Schulz. ibid. lit. a. § disput. nostr. ad l. 11. h. t.*

1. §. Quod autem non præcise de quadrupede, sed de ea tantum, quæ pecudum numero est, caveur: eo pertinet, ut neque de feris bestiis, neque de anibus cautum esse intelligamus: sed de iis tantum, quæ (gregatim) proprie pasci dicuntur: quales sunt qui, muli, æsini, oves, boves, capræ: De suis quoque idem placuit. Nam & suæ pecudum appellatione continentur: quia & hi gregatim pascuntur. Sic enim & Homerus in *Odyssæa* ait (sicut *Ælius Martianus* in suis institutionibus refert.)

Δῆδες τὸν γε οὐδὲσι παρήμωμον, οἱ δὲ νέμεντες
 Πὰρ Κοραὶς πέρη, ἐπὶ τε κρήνη Ἀρεθὺς Ἰη.
 id est,

*Seclantem videas, qui errant per pascua, porcos
 Ad Coracis saxum, juxta fontemque Arethusam.*

Id §. collectus est ex *d. l. 2. § 2. h. t.* & confirmatur de suis ex *l. legatis 65. § 4. de legat. 3.* Locus Homerici extat *odyss. 13.* Adde *Aristot. lib. 8. § 9. de flor. animal.* Sed hæc, quanquam in aliis usum habere possunt, in hac materia nullam utilitatem continent, ut dixi ad *pr. h. t.* An & quomodo textus correctus sit ex *l. 65. § 4. de legat. 3.* vide apud *leiat. 2. prætermis.*

Nn 3

§. 2.

§. 2. Injuria autem occidere intelligitur, quod nullo jure occidit. Itaque qui latronem (insidiatorem) occiderit, non tenetur, utique si aliter periculum effugere non potest.

S U M M A R I U M.

Textus illustratio, ratio, | ejusdem.
temperamentum, cum ratione

Hic textus confirmatur & illustratur eleganter d. l. 3. 4. pr. l. 5. pr. §. 1. §. 2. D. ad l. Aquil. Ratio ext. in d. l. 4. pr. §. l. 45. §. 4. D. eod. §. l. 3. D. de just. & ju. Sed recte temperamentum à Tribon. adjectum est, cum quo d. l. 4. omnino intelligenda est. d. l. 45. §. 4. l. 1. unde vi. l. furem 9. D. ad l. Cornel. de sicar. §. l. 3. quod ait 7. in fin. D. de incend. ruin. nauf. Rationem temperamenti hanc reddidit Balduin. ad h. §. quod nemo erubescere debet, fugam quærere duorum saltem. Fugere quidem probrosum apud stultos, sed gloriosum apud bonos. Adde tamen disputat. nost. ad h. §.

§. 3. Ac ne is quidem hac lege tenetur, qui casu occidit, si modo culpa ejus nulla inveniatur, nam alioqui non minus ex dolo quam ex culpa quisque hac lege tenetur.

S U M M A R I U M

Quid hic tenendum de qua- ! drupede, quæ casu occisa est

Hic §. comprobatur ex l. si ex plagis §. 2. §. ult. l. h. t. l. 1. §. divus 3. D. ad l. Cornel. de sicar. §. l. eundem qui §. C. eod. Ratio cur quadrupes casu fortuito occisa non æstimetur, quanti plurimi fuerit in eo anno fac

facilis & evidens est. Vide *Aristot. lib. 3. Ethic. Xenophont. lib. 3. παῖς*. Sed cur ipsum damnum datum, maxime à divite, reparari non debeat, vix video; quia vix ullus casus ita fortuitus est, ut non aliqua etiam culpa cōiuncta sit. Vide *L. 3. D si quadrup. paup. fec. & ibi Bus. & Cost.* Utique in homine libero occiso ita observari, demonstravimus ad *pr. h. t.* quia iste casus potius danti, quam accipienti damnum nocere debet. Quare & apud Israelitas aliqua pœna fuit involuntariæ cædis; & homicidæ ad Asyla fugere tenebantur, ibique commorari. *Exod. 21. v. 13. Num. 35. 11. Deut. 19. 2. Jos. 20. 2.* Apud Græcos erat ἀπειραντισμός, id est, annum exilium & expiamentum à divite petendum, teste *Balduin. ad h. §.* Vide tamen *Baron. ad h. t. part. alt. Schultz. ad h. t. lit. g.* De quadrupede non solum dolo, sed etiam culpa occisa, dixi ad *pr. h. t.*

§. 4. Itaque si quis dum jaculis ludit, vel exercitatur, transeuntem servum tuum trajece-
rit, distinguitur. Nam si id à milite in eo cam-
po, ubi solitum est exercitari, admissum est:
nulla culpa ejus intelligitur, si alius tale quid ad-
miserit, culpæ reus est. Idem juris est de milite, si
in alio loco, quam qui ad exercitandum militibus
destinatus est, id admiserit.

§. 5. Item si putator ex arbore dejecto ramo
servum tuum transeuntem occiderit: si prope viam
publicam aut vicinalem id factum est, neque pro-
clamavit, ut casus evitari posset, culpæ reus est:
sed si proclamavit, nec ille curavit præcavere, ex-
tra culpam est putator. Æque extra culpam esse
intelligitur, si seorsum à via forte, vel in medio
N n 4 fundo

fundo cædebat, licet non proclamavit: quia (in eo loco nulli extraneo jus fuerat versandi.

Primum exemplum in §. 4. constructum videtur ex *l. item si obstetrix* 9. §. ult. & *duab. ll. seqq. D. h. t.* Alterum exemplum in §. 5. mutuatum est ex *l. putator* 31. *D. eod.* Rationem & usum notavi in §. 3 *h. t.* Sed quia militibus ita se exercentibus, & amputatoribus, qui plerumque pauperes sunt, aliquid remittendum sit, posset hic sententiæ nostræ exceptio esse, & sic intellige *Grot. 3. Introd. c. 33. Wamef. conj. § 1. cent. 2.*

§. 6. Præterea, si Medicus, qui servum tuum secuit, deliquerit curationem (ejus,) & ob id mortuus fuerit servus, culpæ reus erit.

§. 7. Imperitia quoque culpæ adnumeratur veluti si medicus (ideo) servum tuum occiderit quia male eum secuerit, aut perperam ei medicamentum dederit.

§. 8. Impetu quoque mularum, quas muli propter imperitiam retinere non potuit, si servus tuus oppressus fuerit, culpæ reus est mulio. Sed & propter infirmitatem eas retinere non potuerit cum alius firmior eas retinere potuisset: æque culpa tenetur. Eadem placuerunt de eo quoque qui cum equo veheretur, impetum ejus aut propter infirmitatem, aut propter imperitiam suam retinere non potuit.

Hæc loca descripta sunt ex *l. qua ad. 7. §. ult. & seq. D. h. t.* ubi & ratio additur. Confirmantur præterea ex *l. 6. §. sicuti 7. D. de offic. præsid. l. si servus*

27. §. 29. h. t. l. 9. §. pen & l. 13. §. 5. D. locat. Plura de Medico vide in disp nost. ad h. §. 7 & 13. h. t. & pr. tit. 5. de obligat. quæ quasi ex del. Adde Schultz. ad h. t. lit. e. Platon. de leg. 9.

§. 9. His autē verbis legis, quanti id eo in anno plurimi fuerit, illa sententia exprimitur: ut si quis hominem tuum, qui hodie claudus, aut mancus, aut luscus erit, occiderit, qui in eo anno integer, aut pretiosus fuerit: non tanti teneatur, quanti hodie erit, sed quanti in eo anno plurimi fuerit. Qua ratione creditum est, pœnalem esse hujus legis actionem: quia non solum tanti quisque obligatur, quantum damni dederit, sed aliquando longe pluris. Ideo constat in heredem eam actionem non transire: quæ transitura fuisset, si ultra damnum nunquam lis æstimaretur.

Hic § confirmatur ex l. ait lex 21. l. inde Nerat. 23. §. 3. & 8. & l. ita vulnerat. 51. §. 2. D. h. t. Sed jure Canon. d. c. fraternitas c. 12. §. 2. c. si Episcop. 3. caus. 16. q. 6. & ibi Gloss. Rosbach. de comparat jur. Civil. & Canon. part. 2. tit. 25. fin. aut saltem Moribus actio l. Aquil. tantum rei persecutoria est, ideoque contra heredes datur, licet nihil ad eos ex damno dato pervenerit, aut lis cum illis contestata sit. Gudel. in d. lib. 3. c. 13. Vinn. ad h. §. Ratio allegata est supra & infra ad §. 16. Institut. de act. & in disputat. nost. ad tit. 1. Lib. 4. thes. 10. Vide tamen Busf. ad l. 1. de priv. delict.

§. 10. Illud non ex verbis legis, sed ex interpretatione placuit: non solum perempti corporis æsti-

mationem habendam esse, secundum ea quæ diximus, sed eo amplius, quicquid præterea, perempto corpore, damni vobis illatum fuerit: veluti si servum tuum heredem ab aliquo institutum, antequis occiderit, quam is jussu tuo hereditatem adierit, nam hereditatis quoque amissæ rationem esse habendam constat. Item si ex pari mularum unam vel ex quadrigis equorum unum quis occiderit, vel ex comædis unus servus occisus fuerit, non solum occisi sit æstimatio, sed eo amplius, id quoque computatur, quanti depretiati sunt, qui supersunt.

Hic §. compositus est ex *d.l. ait. lex. 21. §. ult. Gl. 22 pr. D. h. t. junct. l. si serv. 33. D. eod.* Quod in foro nullum habet dubium, quia in eo omne damnum datum refarciendum est. *Zyp. d. tract. tit. de empt. & vend.* Quamobrem alibi diximus, illud interesse, quod ex interpretatione legis descendit, etiam in duplum rei peremptæ pretium excedere posse. Vide *disput. nost. ad §. 10. h. t.*

§. II. Liberum autem est ei, cujus servus occisus fuerit, & ex judicio privato legis Aquiliæ damnum persequi, & capitalis criminis (eum) reum facere.

Hic §. descriptus videtur ex *d.l. inde Nerat. 23. §. si dolo 9. D. h. t.* Hoc autem jus juri divino conveniens esse, docui supra ad §. ult. tit. 8. Lib. I. An uxor liberive occisi hominis liberi possint agere act. leg. Aquilæ ad interesse, dixi supra in §. 3. & in *disput. nost. ad h. §.*

§. 12. *Caput secundum legis Aquilia in usu non est.*

Hic §. coincidit cum §. 4. d. l. si servus 27. D. h. t. An dictum caput secundum egerit de servo corrupto, an de utilitate nobis intercepta, re nostra illæsa, minime dicam; quia tantum utilia tractare nobis decretum est. Vide tamen nostra ad §. 23. *Inst. de act*

§. 13. *Capite tertio de omni cætero damno cavetur. Itaque si quis servum vel eam quadrupedem, quæ pecudum numero est, vulneraverit: sive eam quadrupedem, quæ pecudum numero non est, veluti canem aut feram bestiam vulneraverit, aut occiderit: hoc capite actio constituitur. In cæteris quoque omnibus animalibus, item in omnibus rebus, quæ anima carent, damnum per injuriam datum, hac parte vindicatur. Si quid enim ustum, aut ruptum, aut fractum fuerit: actio ex hoc capite constituitur, quamquam poterat sola rupti appellatio in omnes istas causas sufficere. Ruptum enim intelligitur, quod quoquo modo corruptum est. Vnde non solum fracta, aut usta, sed etiam scissa, & effusa, & collisa & quoquo modo perempta, atq; deteriora facta, hoc verbo continentur. Deniq; responsum est, si quis in alienum vinum aut oleum id miscuerit, quo naturalis bonitas vini aut olei corrumpetur: ex hac parte legis (Aquiliæ) eum teneri.*

Hæc sumpta sunt ex d. l. si servus 27 §. tertio autem 5. & seqq. D. h. t.

§. 14.

§. 14. Illud palam est, sicut ex primo capite ita demum quisque tenetur, si dolo aut culpa ejus homo aut quadrupes occisus occisave fuerit: ita ex hoc capite, de dolo aut culpa, (§) de cetero damno quemque teneri. (Ex) hoc tamen capite non quanti in eo anno, sed in diebus triginta proximis res fuerit, obligatur is, qui damnum dederit.

§. 15. At nec plurimi quidem verbum adjicitur. Sed recte placuit, perinde habendam estimationem, ac si etiam hac parte plurimi verbum adjectum fuisset. nam plebem Romanam, quæ Aquilio tribuno interrogante hanc legem tulit, contentam fuisse quod prima parte eo verbo usa esset.

S U M M A R I U M.

Utriusque §. 1 & 15. probatio, ejusque usus contrarius | cum ratione, & quid hic in homine libero vulnerato?

Antecedens §. 14. confirmatur ex *l. qui occidit* 30. §. 3. in hac quoque act. *D. h. t.* Subsequens §. 15. comprobatur ex *d. l. 27. §. 5. & l. quemad.* 29. §. ult. *D. eod. junct. l. Titia* 134. §. 1. *de V. O.* Verum hæc hodie usum non habent, sed res perempta vel deteriorata æstimatur (scilicet juxta pretium communiter receptum *l. si servum* 33. *h. t.*) quanti tunc fuerit, cum damnum datum est. Ratio allegata est supra *ad pr. h. t.* An homini libero vulnerato saltem utilis competat actio *l. Aquiliæ*, qua damnum etiam casu fortuito datum reparetur, dixi *ad §. 3. h. t. & disp. nost. ad §. 11.* ubi etiam demonstravi, Moribus harum Regionum etiam dolorum & deformitatis rationem haberi, quanquam hoc juri Romano non conveniat. *l. ult. D. de his qui dejec.*

§. 16.

§. 16. Caterum placuit ita demum directam ex hac lege actionem esse, si quis precipue corpore suo damnum dederit. Ideoque in eum, qui alio modo damnum dederit, utiles actiones dari solent, veluti si quis hominem alienum, aut pecus ita incluserit, ut fame necaretur: aut jumentum ita vehementer egerit, ut, rumperetur: aut pecus in tantum exagitaverit, ut precipitaretur: aut si quis alieno servo persuaserit, ut in arborem ascenderet, vel in puteum descenderet, & is ascendendo, vel descendendo, aut mortuus, aut aliqua parte corporis laesus fuerit, utilis actio in eum datur. Sed si quis alienum servum (aut) de ponte aut de ripa in flumen dejecerit, & is suffocatus fuerit: eo, quod projecit, corpore suo damnum dedisse, non difficulter intelligi potest: ideoque ipsa lege *Aquiliana* tenetur. Sed si non corpore damnum fuerit datum, neque corpus laesum fuerit, sed alio modo alicui damnum contigerit: quum non sufficiat, neque directa neque utilis legis *Aquilianae* actio, placuit eum, qui obnoxius fuerit, in factum actione teneri: veluti si quis misericordia ductus alienum servum compeditum solverit, ut fugeret.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ejusque ! & usus.

OLim magnam fuisse differentiam inter actiones directas & utiles, significat *l. actio negot. 47. de negot. gest. & tot. tit. Cod. de formul. sublat.* Sed quoniam Moribus nec formulæ actionum in usu sunt, nec

nec nomen actionis in libello conventionis exprimi
 necesse est, sed omnes actiones concipiuntur in
 factum, ut supra diximus, & latius dicemus ad
tit. de action. operæ pretium haud videtur, hunc
 §. pluribus confirmare. Videatur tamen *l. 7. §. 3. C.*
l. 9. §. 2. D. h. t. ubi utilis actio l. Aquil. actio in factum
 vocatur, quod non est novum aut infrequens. Adde
Platon. lib. 9. de legib. τὰν δὲ ἀνέχουσιν. Sc. De servo
 de ponte dejecto loquitur *d. l. 7. §. pen. D. h. t.* De servo
 compedito liberato, vide *l. C. eleganter 7. §. idem La-*
beo 7. D. de dol. mal.

D E I N I V R I I S.

T I T U L U S. IV.

Generaliter injuria dicitur omne, quod non ju-
re fit. specialiter, alias contumelia, quæ à contem-
nendo dicta est, quam Græci ὕβρις appellant: alias
culpa, quam Græci ἑγκλημα dicunt, sicut in lege A-
quilia damnum injuria datum accipitur: alias ini-
quitas & injustitia, quam Græci (ἀνομίαν &) ἀδίκη-
σιν vocant. cum enim prætor vel judex non jure
contra quem pronuntiat: injuriam accepisse di-
citur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum in- | hic injuria?
 terjectione Tribon. & quid

TOtus hic locus desumptus ex responso Ulpiani
 videtur in *l. 1. pr. D. h. t.* sed interjecit Tribonia-
 nus voces græcas, quæ latinis non incongrue res-
 pon-

pondent. Plura de proprietate vocabulorum non addo, quia illa plane instituto nostro adversantur. Sufficiat hic tradere, quod verbum injuriæ sit polysemum, quod aliquando generaliter, aliquando specialiter accipiat, & hoc in titulo pro contumelia, quæ vel verbis, vel facto sive re fit. *d.l. 1. §. 1. h.t. & §. 1. Inst. h. t. & l. 5. §. 1. ad l. Aquil.* Adde *Aristot. lib. 5. Eth. & Rhetor.* ubi copiose de injuriis disserit, *Gothofred. ad. d. l. 1. Salmas. ad jus Attic. & Roman. c. 8. & seq.*

§. 1. Injuria autem committitur non solum cum quis pugno pulsatus, aut fustibus cæsus, vel etiam verberatus erit: sed & si cui convicium factum fuerit, sive cujus bona quasi debitoris, qui nihil deberet, possessa fuerint ab eo, qui intelligebat nihil eum sibi debere: vel si quis ad infamiam aliqujus libellum, aut carmen, (aut historiam) scripserit, composuerit, ediderit, dolo malo fecerit, quo quid eorum fieret: sive quis matrem familias, aut pretextatum, pretextatamve adfectatus fuerit: sive cujus pudicitia attentata esse dicitur: & denique alius plurimis modis admitti injuriam manifestum est.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & illustratio tum ex jure veteri, tum novo, tum Canon. tum Moribus Belgii.

HÆc divisio injuriarum in realem & verbalem conspicua est ex *d.l. 1. §. 1. & l. 3. §. 1. eod.* Differentiam inter pulsatum & verberatum videre est in *l. 5. §. 1. D. h.t.* Atrocitatem istius injuriæ exaggerat Demosthenes in *orat. contra Midiam* ἰπὲρ τὸν δούλον & Iso-

¶ *Isocrat. in orat. Κατὰ τὴν Δοκίμην.* De convitio agit eleganter Ulpianus in *litem apud* 15. §. 2. ¶ *seqq. D. de injur.* Huc pertinet *Proverb. c. 22. pr.* ¶ *Ecclesiast. 7. v. 1. Plutarch. in Solon. Liv. Lib. 5. decad. 5.* Versus de possessore qui sciens alterius res quasi debitoris possidere cepit, confirmatur ex *d. l. 15. §. si qui. 31. §. 33. §. l. si injuriæ 20. D. h. t.* Ratio redditur: *Cic. pro Quint.* De libello & carmine ad alicujus infamiam scripto videatur *d. l. 5. §. si quis librum 9. D. h. t.* ex quo *§. hic versiculus* desumptus est, & auctori famosi libelli intestabilis declaratur, cum olim ex lege 12. tab. capite plecteretur, ut apparet ex loco *Ciceron. 4. de Repub.* quem citat *Augustin. 2. de civit. Dei. c. 9.* Quæ poena Constitutionibus posteriorum Principum renovata est. *l. un. C. de famos. libell.* Sec jure Canon. mutata est in flagellationem & excommunicationem. *c. 1. §. 3. ca. 5. q. 1.* Moribus Belgii rectius arbitraria est. *Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de pæn.* Adde *Baron. h. t. part. alt.* Rationem dixi jam sæpius. Quis dicatur asseclari, qui pudicitiam attentare, & quod & cur teneatur actione injuriar. dicitur in *d. l. 15. §. aliud est. 22. D. h. t. §. l. sed est 9. §. ult. D. cod.* Reliquos modos vide in *tot. tit. D. §. C.*

§. 2. Patitur autem quis injuriam non solum per semetipsum, sed (etiam) per liberos suos, quos in potestate habet: itemque per uxorem suam, id enim magis prævaluit. Itaque si filia alicujus quæ Titio nupta est, injuriam feceris: non solum filia nomine tecum injuriarum agi potest, sed etiam patris quoque & mariti nomine. Contra autem, si viro injuria facta sit, uxor injuriarum agere non potest. Defendi enim uxores à viris, non viros

viros ab uxoribus, æquum est. Sed & socer nomen nomine, cuius vir in (ejus) potestate est, injuriarum agere potest.

S U M M A R I U M.

Textus Probatio, ejusque | usus.

HÆc desumpta sunt ex *d.l. 1. §. item aut 3. §. ult. l. seq. D. de injur.* Sed vix usum habent, quia nunc omnes liberi intelliguntur emancipati, præsertim si contraxerunt matrimonium, ideoque ipsi actionem injuriarum habent. *l. sed si unius 17. §. ult. D. ad. nisi etiam quid factum appareat in contumeliis ipsius parentis, quod arbitrio Prætoris examinandum relinquo. arg. d.l. 15. §. Prætor ait 34. §. 43. D. h. t. Paul. lib. sent. 5. tit. 4. §. 3.* Præterea cum maritus & uxor una caro sint, tantum una actio injuriarum competit. Sed quæ tamen utriusque sæpe nomine institui potest, secundum distinctionem supra traditam. Adde *Baron. ad h. t. part. alt. Tulden. c. 9.*

§. 3. Servis autem ipsis quidem nulla injuria fieri intelligitur, sed domino fieri per eos videtur, non tamen eisdem modis, quibus etiam per liberos & uxores: sed ita, cum quid atrocius commissum fuerit, & quod aperte ad contumeliam domini redicit: veluti si quis alienum servum (atrociter) verberaverit, & in hunc casum actio proponitur. At si quis servo convicium fecerit, vel pugno eum percusserit: nulla in eum actio domino competit.

Hic §. de servis desumptus videtur ex *d. l. 15.*
34. § seq. § §. prætor ait 43. § seq. D. h. t. Si
 illam priscam severitatem Christianis in servos Ch
 ristianos exercere non licet, multo minus in adscrip
 tios colonos. Graviter *Demosthenes in orat. con*
Mid. laudat Atheniensium legem, quæ servos
 omni injuria tutabatur. Adde *Athenæum lib 6.*

*§. 4. Si communi servo injuria facta sit, æquum
 est, non pro ea parte, qua dominus quisque est,
 estimationem injuriæ fieri, sed ex dominorum pe
 rsona, quia ipsis fit injuria.*

S U M M A R I U M.

Ratio §. cum nota Tri- | boniani.

Hic §. æquitatem continet, quia profopolepsiam
 id est, respectum personarum omni jure licitum
 statuit. Sane quo major est dignitas, eo major infer
 tur injuria. Sed lapsus est Tribonianus in intellectu
sed non 16. D. h. t. ex qua noster §. sumptus videtur
 tur. Nam *d. l. 16.* referenda est ad *l. præcedentem 15.*
ult. D. eod. ubi dicitur, quod omnes domini servi com
 munis cæsi actionem injuriarum habeant, sed quæ
 condemnatio (ut dicitur in *d. l. 16.*) fieri debeat p
 portione dominica. *Alii aliter.*

*§. 5. Quod si ususfructus in servo Titii est
 proprietas Mævii: magis Mævio injuria fieri in
 telligitur.*

Hic §. descriptus est ex *d. l. 15. §. si usumfr. 47. D. h.*
 Ratio per se perspicua est, eruiturque ex *l. re
 25. de V. S.* Sed hunc §. procedere in casu dubio, v
 quar

quando utrique facta est injuria, docet §. pen.d.l. 15.

§. 6. Sed si libero (homini,) qui tibi bona fide servit, injuria facta sit: nulla tibi actio dabitur, sed suo nomine is experiri poterit, nisi in contumeliam tuam pulsatus sit, tunc enim competit & tibi injuriarum actio. Idem ergo est & in servo alieno bona fide tibi serviente, ut toties admittatur injuriarum actio, quoties in tuam contumeliam injuria ei facta sit.

Hic §. desumptus est ex d. l. 15. §. item si liberum
 48.D.h.t. Moribus idem obtinet in famulis, mercenariis & similibus. Schneid. ad h.§.n. 2. Schultz. ibid. lit.h. Bar.ad h.t. part.alt. Gomes. 3. resol. 6. n. 6. Tulden. ad h.t.c.9. Vinn.ad h. §.

§. 7. Pœna autem injuriarum ex lege duodecim tabularum propter membrum quidem ruptum talio erat: propter os vero fractum nummaria pœnae erant constitutæ, quasi in magna veterum paupertate. Sed postea prætores permittent ipsi, qui injuriam passi sunt, eam æstimare, ut judex vel tanti (reum) condemnet, quanti injuriam passus æstimaverit, vel minoris, prout ei visum fuerit. Sed pœna quidem injuriæ, quæ ex lege duodecim tabularum introducta est, in desuetudinem abiit. quam autem prætores introduxerunt (quæ etiam honoraria appellatur) in judiciis frequentatur. Nam secundum gradum dignitatis, viteque honestatem, crescit aut minuitur æstimatio injuriæ: qui gradus condemnationis, & in

O o 2

ser.

*servili persona non immerito servatur: ut aliud
servo actore, aliud in mediis actus homine, aliud
vilissimo vel compedito jus (assimationis) consti-
tuatur.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque u- | ratione & remotione ob-
sus in Belgio contrarius cum | ctionum

HÆc eleganter confirmantur & illustrantur
Gell. 20. c. 1. Fest. in verb. talio. Paul. lib. 5. sent. l.
De gradu condemnationis circa servos, vide *d. l. 1*
§. itaque 44. D. h. t. Moribus Belgii, ut jam semel
que iterum dixi, pœnæ injuriarum arbitrariæ sunt
quia diversitas injuriarum hoc efflagitat. *Zyp. h.*
Nec adversatur lex Divina, quæ talionem præ-
cepit. *Exod. 21. v. 23. & duob. seqq. Jud. 1. v. 6. &*
15. v. 11. quia responderi potest, quod *d. lex Mos-*
ca, forensis & Genti Hebræorum peculiaris fuerit
vel quod sub illo temperamento intelligi debeat,
si passus injuriam malit pecuniam accipere, testatur
Josepho lib. 4. antiquit. c. 8. Grot. de jure bell. & pa-
lib. 2. c. 20. §. 10. circa fin. Vel potius, quod accipiens
quidem sit regulariter in casibus in *d. v. 23.* expre-
sis & similibus, sed tamen sub illa exceptione, nisi
quior & fortior ratio contrarium suadeat. Vide *Zy-*
per. de legib. Mosaic. lib. 4. c. 14. pag. 404. Arist. 5. Eth.
c. 8. & Timpl. lib. 3. Eth. c. 8. q. 24. Quanquam ergo
lio in casu mēbri rupti vel simili casu ratione naturæ
niti videatur, hoc tamen non plane excludit arbitri-
um judicis, quod aliquando præter talionem, a-
quando illâ neglectâ, aliam pœnam infligere pote-
& sic intellige Mores supra allegatos, *Baron. ad*
t. part. alt. Schultz. ibid. lit. d. Quò etiam facit.

mod. c. 21. v. 18. § 19. Bodin. de Repub. lib. 6. n. 768. Camerar. in oper. subciv. c. 99. cent. 1.

§. 8. Sed & lex Cornelia de injuriis loquitur, & injuriarum actionem introduxit, quæ competit ob eam rem, quod se pulsatum quis, verberatumve, vel domum suam vi introitam esse dicat. Domum autem accipimus, siue in propria domo quis habitet, siue in conductâ, siue hospitio receptus sit.

Hic §. descriptus est ex l. 5. lex Cornel. pr. & §. domum 2. D. h. t. An actio injuriat ex hoc capite leg. Cornel. descendens etiam spatio unius anni præscribatur, dixi in disp. nost. ad §. ult. h. t. Vide omnino Schultz. ad h. t. lit. 1.

§. 9. Atrox injuria æstimatur vel ex facto, veluti si quis ab alio vulneratus sit, vel fustibus cæsus. vel ex loco: veluti si cui in theatro, vel in foro, vel conspectu pratoris injuria facta sit, vel ex persona: veluti si magistratus injuriam passus fuerit, vel si senatori ab humili persona injuria facta sit, aut parenti patronove fiat à liberis vel libertis. Aliter enim senatoris & parentis patroniq; aliter extranei & humilis persona injuria æstimatur. Nō nunquā & locus vulneris atrocem injuriam facit, veluti si in oculo quis percussus fuerit. Parvi autē refert, utrū patrifamilias an filio familias talis injuria facta sit: nā & hæc atrox injuria æstimabitur.

Hic §. sumptus est ex l. Prætor edixit. 7. §. ult. l. 8. & seq. D. h. t. & confirmatur à Quintil lib 6. c. 1.

à Demosth. & Isocr. supra allegat. Aristot. proble
sect. 29. Phil. lib. 1. de legib. specialib. & § πῶτον πᾶ
καὶ ἀλλοτρίῃ &c. Plures species atrocis injuriæ, quæ
in foro nostro frequentius puniuntur, vide apud
Schultz. ad h. t. lit. c.

§. 10. In summa sciendum est, de omni injuriæ
eum, qui passus est, posse vel criminaliter agere vel
civiliter. Sed si quidem civiliter agitur, æstimati
ne facta secundum quod dictum est, pœna reo imponi
tur. Sin autem criminaliter: officio judicis extr
ordinaria pœna reo irrogatur: hoc videlicet obse
vando, quod Zenoniana constitutio introduxit,
viri illustres quique super eos sunt, & per procura
tores possint actionem injuriarum criminaliter vel
persequi vel suscipere, secundum ejus tenorem, quod
ex ipsa manifestius apparet.

S U M M A R I U M.

Quid hic usu fiat, & quid ! fieri debeat?

HÆc confirmantur ex d. l. 7. §. posse hodie 6. l. Co
stit. 37. §. 1. D. h. t. & l. ult. D. eod. Moribus quoque
actio injuriarum aliquando criminaliter, sed sæpius
civiliter intentatur cum palinodia seu recantatione
injuriæ. Vide Schultz. ad h. t. & Bar. ibid. part. alt. &
Vinn. ad h. §. & disp. nost. ad tit. 1. thes. 1. & ad h. t. the
17. Sed quoniam hodie nemo potest lucrum sentiri
ex alterius delicto, ut dixi ad pr. tit. 1. actio injuriarum
à privatis nec potest nec debet institui, nisi ad dam
num datum, id est, ad palinodiam; accusatio vero a
pœnam, non nisi à fisco. Vide quæ dixi ad §. 9. tit. 1.
hujus Lib. 4. Ex his quoque apparet, quid sentian
d

de procuratore in causis injuriarum admittendo. Adde *Christin. vol. 4. decis. 202. n. 7.* ubi de consuetudine Belgii testatur, procuratores in causis injur. indifferenter admitti. Vidi etiam *Treutl. disp. 30. vol. 2. thes. 6. lit. h.*

§. 11. *Non solum autem is injuriarum tenetur, qui fecit injuriam, id est, qui percussit: verum ille quoque tenetur, qui dolo fecit (injuriam,) vel qui procuravit, ut cui mala pugno percuteretur.*

Hic §. ad verbum descriptus est ex *l. non solum 11. pr. D. de injur.* Ratio est in *l. is damn. 169. de R. J.* An uterque eadem pœna afficiendus sit, dixi in *disp. ad tit. mand. §* apparet ex *d. l. 11. §. 3. si mandavi. D. h. t.*

§. 12. *Hæc actio dissimulatione aboletur. & ideo si quis injuriam dereliquerit, hoc est, statim passus ad animum suum non revocaverit: postea ex pœnitentia remissam injuriam non poterit recollere.*

S U M M A R I U M

Textus probatio & ratio.

Descriptus & hic §. est ex *d. l. non solum 11. §. 1. D. h. t.* Ratio ejus consistit in odio actionis injur. & vindictæ privatæ. Si ergo vel ex probabili signo constet, injuriam semel remissam esse, non facile eam resuscitari oportet, præsertim inter Christianos. *Matth. 5. v. 39. & seqq.* Vide *Schultz. ad h. t. lit. k. & Balduin. ad h. §. ult.* Quinimo licet nulla actio ex ra-

tionem naturali competens temere præscriptione temporis aboleri debeat, tamen actionem injuriarum quæ intra unum atque alterum annum instituta non est, dixerim inter privatos remissam videri. *d. cap. Matth. Vide Bacchov. adh. §.*

DE OBLIGATIONIBVS QV
 QVASI EX DELICTO NAS.
 CVN TV R.

T I T U L U S V.

Si iudex litem suam fecerit, non proprie ex maleficio obligatus videtur. sed quia neque ex maleficio, neque ex contractu obligatus est & utique peccasse aliquid intelligitur, licet per imprudentiam: ideo videtur quasi ex maleficio teneri & in quantum de ea re æquum religioni judicanti videbitur, pœnam sustinebit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ejus | usus.

HÆc descripta sunt ex *l. quis §. §. si iudex 4. D. de O. & A.* vel potius ex *l. ult. de extraord. cognit.* Adde *l. filiusfam. 1 §. §. 1. & l. seq. D. de judic. Cic. 2. de orat. Gell. lib. 11. c. 1.* Sed hodie iudex ex sententia per imperitiam prolata non tenetur, teste *Vinn. ad h. pr. n. 1. Tulden. ad h. t. c. 1. Bar. ibid. part. alt. Bugnon. lib. 1. de leg. abrog.* Ratio allegata est a *Wurmser. præct forens. lib. 1. obs. 2. in fin. & in disp. nost. ad h. t.* Vide tamen *Schneid. & Schultz. ad h. t.*

§. 1.

§. I. Item is, ex cujus cœnaculo vel proprio ipsius, vel conducto, vel in quo gratis habitat dejectum effusumve aliquid est, ita ut alicui noceret, quasi ex maleficio obligatus intelligitur. Ideo autem nō proprie ex maleficio obligatus intelligitur, quia plerumque ob alterius culpam tenetur, aut servi, aut liberi. Cui similis est is, qui ea parte, qua vulgo iter fieri solet, id positum aut suspensum habet, quod potest (si ceciderit) alicui nocere: quo casu, pœna decem aureorem constituta est. De eo vero, quod dejectum effusumve est, dupli, quantum damni datum sit, constituta est actio. Ob hominem vero liberum occisum, quinquaginta aureorum pœna constituitur. Si vero vivat nocitumque ei esse dicatur: quantum ob eam rem æquum iudici videtur, actio datur. Iudex enim computare debet mercedes medicis præstittas, cæteraque impendia, quæ in curatione facta sunt: præterea operas, quibus caruit aut cariturus est, ob id quod inutilis est factus.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio | cum Moribus.

PRima pars huius §. descripta est ex d.l. 5. §. is quoque §. D. de O. & A. altera pars de pœna ejus qui effudit vel deiecit, & de pœna ejus qui aliquid suspensum habuit, desumpta est ex l. 1. pr. l. ult. & l. 5. §. Prætor. ait. 6. D. de his qui effud. vel deiec. Ratio redditur in d.l. 1. §. 1. D. eod. Moribus pœnæ arbitrariæ sunt, & ipsum duntaxat damnum datum privatis

O o 5

repa-

reparandum est, ut dixi sæpius. Vide *c. 21. Exod.*
19. & ea quæ dixi ad §. 15. Inst. de l. Aquil. Quon-
 do & quando hodie teneamur ex facto famulorum
 nostrorum, dixi alibi. Vide *Baron. ad h. t. part. re.*
sub fin.

§. 2. Si filiusfamilias seorsum à patre ha-
 taverit, & quid ex cœnaculo ejus dejectum ex-
 sumve fuerit, sive quid positum suspensumve
 buerit, cujus casus periculosus est: Iuliano pla-
 citum in patrem nullam (esse) actionem, sed cum
 filio agendum esse. Quod & in filiofamilias ju-
 observandum est, qui litem suam fecerit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ratio & usus.

Hic §. magna ex parte sumptus est ex *d. l. 5. §.*
vers. ideo si filiusf. Sc. D. de O. & A. & confir-
 tur per *d. l. 1. §. si filiusfam. 7.* (ubi & ratio additur)
de his qui effud. vel dejec. Reliqua hujus §. de fi-
 fam. judice comprobantur ex *l. filiusfam. 15. D.*
judic. Moribus hæc extra rationem dubitandi su-
 quia hodie filius per separatam habitationem ta-
 emancipatus censetur, ut dixi ad *tit. 12. Lib. 1.* At-
 quod anima quæ peccavit, puniri debeat *Ezech.*
 ut dixi supra de contractu ejus. Vide etiam *Joan.*
Sande Lib. 1. tit. 2. def. 2.

§. 3. Item exercitor navis aut cauponæ
 aut stabuli de dolo aut furto, quod in na-
 aut caupona aut stabulo factum erit, quod
 si ex maleficio teneri videtur, si modo ipsi

nullum est maleficium, sed alicujus eorum, quorum opera navem aut cauponam aut stabulum exercet. Cum enim neque ex malificio, neque ex contractu sit adversus eum constituta hic actio, & aliquatenus culpæ reus est, quod opera malorum hominum uteretur: ideo quasi ex maleficio teneri videtur. In his autem casibus in factum actio competit, quæ heredi quidem datur, adversus heredem autem non competit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque | usus contrarius.

HÆC usque ad vers. In his autem &c. descripta sunt ex d. l. si quis §. ult. D. de Obl & act. Quod competat actio in factum, quæ heredibus quidem, non tamen in heredes detur, confirmatur ex d. l. ult. de extraord. cognit. l. Julian. 16. de judic. & l. ult. D. naut. caup. stab. ubi & de poena in §. 1. d. l. ult. quæ tamen hodie arbitraria est, teste etiam Baron. ad h. 1. part. alt. Præterea & hæ actiones quæ ex quasi delicto nascuntur, Moribus rei persecutoriæ sunt, ideoque & in heredes dantur ad damnum datum resarciendum, ut supra dixi de obligat. quæ ex delicto nascuntur, & infra ad §. 16. de act.

DE ACTIONIBVS.

T I T U L U S VI.

Superest, ut de actionibus loquamur. Actio autem nihil aliud est, quam jus persequendi in judicio quod sibi debetur.

Hæc

HÆc definitio actionis desumpta est ex Celso in
nihil § 1. D. de Obl. & act. Quo ordine, quaque
 formula hodie in quacunque materia actio forma-
 da & instituenda sit, docet *Christin. decis. 146. vol.*
Merula in sua synopsi prax. Civil. Hogerb. van h
aenlegghen etc. de Papegap etc. An actio dieb
 feriatis coram arbitris ventilari possit, & plures ali-
 quæstiones de arbitris, vide apud *Reb. tract. de arb.*
Wurmser. lib. 1. tit. 3. Menoch. de arbitr. jud. cas. 30.
Zyp. tit. de arbitr. Bus. ad tit. de recept. qui arbitr. u
 & usum allegat. *Christin. decis. 142. & seqq.*

§. 1. Omnium autem actionum, quibus in-
 ter aliquos apud iudices arbitrosve de quacunq;
 queritur, summa divisio in duo genera deducitur
 aut enim in rem sunt, aut in personam. Nam qui
 agit unusquisque, aut cum eo qui ei obligatus est
 vel ex contractu, vel ex maleficio: quo casu pro-
 ditiæ sunt actiones in personam, per quas intendit
 adversarium ei dare aut facere oportere, & ali-
 quibusdam modis. Aut cum eo agit, qui nulli
 jure ei obligatus est, movet tamen alicui de aliquo
 re controversiam. quo casu proditiæ actiones in rem
 sunt: veluti si rem corporalem possideat quis, quam
 Titius suam esse affirmet, possessor autem dominus
 ejus se esse dicat. nam si Titius suam esse inten-
 dat: in rem actio est.

S u m

S U M M A R I U M.

- | | | |
|--------------------------------|--|--------------------------------|
| 1. Usus Belgii circa debi- | | ctus reperitur, & quid in act. |
| tores externos, ejusque ratio. | | in rem? |
| 2. Quid si in loco contra- | | |
| | | |

HÆc divisio comprobatur & illustratur ex *l. action.*
25. D. de Obl. & act. Reliqua quæ in hoc §. con-
 troversa sunt, vide in *disp. nost. 23. thes. 2.* Moribus 1.
 Belgii aliarumque Regionum receptum est, uti de-
 bitoribus, præsertim exteris, in quovis loco manus
 injicere liceat, vulgo arrestum imponere, donec fiat
 cautio judicio sisti. Ratio eorum est, quod indigni
 videantur usu civitatis, qui nō solvunt, quod debent;
 ideoque ingrediendo territorium ejus, se ejusdem
 judicum jurisdictioni subjecisse censentur. Deinde
 quia summa sæpe difficultas est persequendi debito-
 res. Hinc **Arrest fundeert jurisdictie.** Vide *Gudelin.*
lib. 4. c. 2. Peck. in tract. de jure sist. Sed cur non ex 2.
 eodem capite idem servatur ratione contractus; ut si
 in loco contractus reperitur, vel ibidem bona sita
 habeat, conveniri queat *l. heres 19. D. de judic. & c.*
Romana. §. contrahent. de for. compet. in 6. Vide
Christin. vol. 2. decis. 164. & Vinn. ad pr. h. t. n. 10. ubi
 restatur, Moribus Franciæ & harum Regionum nec
 locum contractus, nec solutionis, sed tantum domici-
 lii debitoris inspicere. Adde *Hogerbeets d. tract. c. 1. de*
for. compet. Actio vero in rem, juxta fere omnium
 Interpretum sententiam usuque forensi receptam,
 intentari potest, vel in loco rei sitæ, vel domicilii, teste
Vinn. ad pr. h. t. n. 11. quanquam *Gudelinus d. loco. no-*
tat. praxin duntaxat locum rei sitæ spectare. Adde
Hogerbeets d. loc. Merul. pag. 40. Quo modo, quave
 forma actio in personam & actio in rem institui de-
 beat, vide apud *Auctores supra scriptos in pr.* quibus
 adde *Vinn. ad h. §. nostr. & Tulden. hic c. 5.* Ubi pe-
 tenda

tenda sit restitutio in integr. Vide apud Joann. Sande lib. 1. tit. 15. def. 1.

§. 2. *Æque si agat (quis,) jus sibi esse fundo frui, utendi, vel adibus utendi, vel per fundum vicini eundi, agendi, vel ex fundo vicini aquam ducendi: in re actio est. Eiusdem generis est actio de jure prædiorum urbanorum: veluti si (quis) agat jus sibi esse altius ades suas tollendi prospiciendive vel projiciendi aliquid, vel immittendi tignum in vicini ades. Contra quoque de usufructu, & de servitutibus prædiorum urbanorum, invicem quoque prodita sunt actiones, ut si quis intendat jus non esse adversarij utendi, fruendi, eundi, agendi, aquamve ducendi, item altius tollendi prospiciendive, vel projiciendi immittendive: istæ quoque actiones in rem sunt, sed negativæ. Quod genus actionis in controversiis rerum corporalium proditum non est. Nam in his is agit, qui non possidet: ei vero, qui possidet non est actio prodita, per quam neget rem actoris esse. Sane uno casu, qui possidet, nihilominus (is) actoris partes obtinet, sicut in latioribus Digestorum libris opportunius apparebit.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum e- (hic usus servet.
mendatione remissive, & quid

DE actione confessoria & negatoria, de quibus hactenus late per exempla agit Imperator, breviter differit Ulpianus in l. de servitutib. 2. D. si servit. vine. ubi utriusque definitio accurate proponitur. An quæ

quomodo reliqua hujus §. emendanda sint, non
 sum sollicitus. Videatur tamen *Hotom. Balduin.*
Bacchov. & Vinn. ad h. §. Quæ juris controversi sunt,
 vide in *disp. nost. ad d. §. 2.* Moribus dictæ actiones
 quoque competunt ad vindicationem vel negatio-
 nem decimarum, annuorum reddituum, jurisdictionis,
 vectigalis, juris præsentandi, & si quæ similia sunt. *Bus.*
ad. d. l. 2. si serv. vind.

§. 3. Sed istæ quidem actiones, quarum men-
 tionem habuimus, & si quæ sunt similes, ex legiti-
 mis & civilibus causis descendunt. *Alia* autem
 sunt, quas prætor ex sua jurisdictione comparatas
 habet tam in rem, quam in personam, quas & ip-
 sas necessarium est exemplis ostendere, (ut) ecce,
 Plerumque ita permittit (prætor) in rem agere, ut
 vel actor dicat se quasi usucepisse, quod non usuce-
 perit: vel ex diverso possessor dicat adversarium
 suum non usucepisse, quod usuceperit.

HÆc subdivisio actionum in Civiles & Prætorias
 mutuata est ex *d. l. action. 25. §. ult. D. de O. & A.*
 Legendum autem hic esse, possessorem dicat adver-
 sarium &c. probat *Balduin. Hotom. Cujac. ad h. §.*
 Vel delendum est vocabulum possessor, ut volunt
Bacchov. Vinn. & Giphon. ad d. §. 3.

§. 4. Namque si cui ex justâ causa res ali-
 qua tradita fuerit (veluti ex causa emptionis,
 aut donationis, aut dotis, aut legatorum) (&)
 necdum ejus rei dominus effectus est: si ejus rei
 possessionem casu amiserit, nullam habet in rem
 directam actionem ad eam persequendam: quippe
 ita

ita prodita sunt jure civili actiones, ut quis dominum suum vindicet, sed quia sane durum erat, eo casu deficere actionem: inventa est à pratore actio, quo dicit is qui possessionem amisit, eam rem se usuccepisse, quam usu non cepit, & ita vindicat suam esse: quæ actio Publiciana appellatur, quoniam primum à Publicio pratore in edicto proposita sit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac ratio | cum usu hodierno.

QUOD jure civili directa rei vindicatio non competat nisi domino, manifeste quoque docet JOC in *l. in rem 23. pr. de R. vmd.* Utilem tamen à Prætoris in casu hujus §. introductam esse, & quidem recte, nemo non animadvertit facile. Quis enim inficiabitur æquum esse, ut bonæ fidei possessor injusto & posteriori possessori præponatur? Adde *l. 1. §. 6. seqq. de Public. rem act. §. l. in honorar. 35. in fin. pr. D. O. §. A.* An ergo recte sub illo colore, fictione vel formula actio Publiciana instituta fuerit, quasi bonæ fidei possessor usuccepisset, quod non usu ceperat, ne multum sum sollicitus; quia istæ subtilitates apud Nos nec usum habent, nec justitiam causæ concitant. Hinc & Moribus Publicianam cumulari potest cum rei vindicatione, certum est; ut, si bonæ fidei possessor non possit se dominum probare, sufficiat quod probet, se antiquiorem bonæ fidei possessorem esse. *Gail 1. obs 62. n. 5. Harpr. hic. n. 18. Vmn. n. §. d. disp. nostr. thes 4.*

§. 5. Rursus ex diverso, si quis cum Reipublicæ casu abesset, vel in hostium potestate esset
re

rem ejus, qui in civitate esset, usuceperit: permittitur domino, si possessor reipublica causa abesse lesierit, tunc intra annum rescissa usucapione eam petere: id est, ita petere, ut dicat possessorem usucapionem non cepisse, & ob id suam rem esse. Quod genus actionis, quibusdam & alius simili equitate motus actor ad commodat, sicut ex latiore Digestorum seu Pandectarum volumine intelligere licet.

S U M M A R I A.

- | | |
|------------------------------------------------|---------------------------------------------|
| 1. Textus probatio & quid
jure novo cautum. | & quid ex jure Canon. hic
servandum sit? |
| 2. Quid ex Moribus Belgii. | |

Prioribus hujus §. verbis indicatur casus, ubi absens rem præsentis usucepisse videtur, qui casus confirmatur & illustratur ex *l. 1. l. 21. § 23. D. ex trib. caus. major.* Posterioribus verbis §. *Quod genus actionis* &c. significatur casus, ubi præsens rem absentis usucepisse fingitur, qui casus itidem explicatur ex *d. l. 1. §. 1. pr. l. 3. & seqq. l. 26. §. pen. & ult. cum lib. ll. seqq. l. 36. § 42. D. eod. & d. l. 35. de O. & A.* In priori casu restitutio sublata est. *l. ut perfect. 2. C. de annal. except.* An posteriori casu actio rescindens re novo institui debeat intra quadriennium, & an distincta sit ab actione rescissoria, dixi in *d. disp. 23. th.* Sane Moribus Belgii, quibus hæc actio rescissoria usucapionis (sublata scrupulositate juris Romani) una actio videri posset, non male cōcluditur, ut rescindatur usucapito & ipsa res simul restituatur. Vide etiā *Ujac. 7. obs. 31. Schultz. ad h. t. lit. b. & disp. nost. ad h. §.* Quamquam & hoc fateor, quod ille, qui petit restitui integrum, etiam rem sibi restitui petere videatur. Quinimo licet quis duntaxat restitui petat, dixerim
P p tamen

tamen iudicem potius de re ipsa, quam de formam cogitare oportere, ut lites deminuantur, & sumptus vitentur inutiles. Jus novissimum hujus §. colligere licet ex iis, quæ diximus ad *tit. Inst. de usucap.* Quod ex jure Canonico circa hunc §. servandum sit, tractat *Schultz d. loc. in fin.*

§. 6. Item si quis in fraudem creditorum rem suam alicui tradiderit, bonis ejus à creditoribus possessis: ex sententia præsidis permittitur ipsis creditoribus, rescissa traditione, eam rem petere, id est dicere, eam rem traditam non esse, & ob id in bonis debitoris mansisse.

S U M M A R I A.

- | | |
|----------------------------------------------------------------|---------------------------------------|
| 1. Cur frustra hic Interp. se torqueant, & quid de act. Paul.? | 2. Mores Gall. hic & Co. sit. Car. 5. |
|----------------------------------------------------------------|---------------------------------------|

AN actio Pauliana sit actio in personam, an in rem, an de Paul. hic agatur, an vero de alia rescissio in rem, frustra se torquent Interpretes; quoniam hodie nec formulæ actionum, nec nomina actionum usum habent. Satis sit ergo scire, quod creditoribus qui missi sunt in possessionem bonorum debitoris, atque adeo jus pignoris consequuti sunt. *l. ult. C. prætor. pign.* competat actio contra quemcumque possessorem rerum pignorataram, quas post missionem bonorum in fraudem creditorum alienatas esse patebit. Quæ actio haud dubie perpetua esse debet præsertim illis, qui pro se probabilem habent ignorantiam, & contra illos, qui sunt doli participes, & ex causa lucrativa acceperint. Quare & illa actio in personam, quæ vulgo Pauliana dicitur, quæque

in simplicibus creditoribus cōpetit contra illos, qui
 scientes, vel titulo lucrativo res in fraudē credito-
 rum alienatas possident, hodie perpetuo danda vide-
 ir. Vide *Zyp. tit. de præsc.* Quinimo juxta nostrā sen-
 entiam nulla actio quæ jure gentium seu ratione na-
 turali competit, ulla aliqua præscriptione temporis
 ferri debet, ut dixi ad *tit. Inst. de usucap.* Mori-
 us Gallia ea quæ in fraudem creditorum alienata
 int, per litteras Regias revocantur. Vide *Zyp. in not.*
ir. Belg. tit. qui bon. ced. poss. in fin. & Baron. ad h. t.
art. poster. Ex constit. Caroli 5. debitor ab eo die
 quo detectum est, eum facultatibus lapsum, aut non
 avendo factum esse, ipso jure amisisse administra-
 tionem bonorum intelligitur. *VVames. conf. 63. cent.*
 Recurre ad nostrā in §. 2. *tit. 6. Lib. 1.*

§. 7. Item Serviana & quasi Serviana (quæ
 etiam hypothecaria vocatur) ex ipsius prætoris
 jurisdictione substantiam capiunt. Serviana autem
 reperitur quis de rebus coloni, quæ pignoris jure pro
 mercedibus fundi ei tenentur. Quasi Serviana
 autem est, qua creditores pignora hypothecæ sue
 consequuntur. Inter pignus autem & hypothecam
 quantum ad actionem hypothecariam attinet)
 nihil interest. nam de qua re inter creditorem &
 debitorem convenerit, ut sit pro debito obligata:
 utraque hac appellatione continetur. Sed in aliis
 differentia est. Nam pignoris appellatione eam
 proprie rem contineri dicimus, quæ simul etiam
 traditur creditori, maxime si mobilis sit. At eam
 sine traditione, nuda conventionione tenetur,
 proprie hypothecæ appellatione contineri dicimus.

S U M M A R I A.

1. Textus probatio ejusque
æquitas rationibus demon-
strata

2. Mores ex Constit. Car. 5.

sed rejecti,

3. Quid circa rem mobi-
lem pignoratam servanda
sit?

1. **A**ctionem Servianam & quasi Servianam (quæ
terdum hypothecaria, utilis Serviana pignoratitia
vel Serviana simpliciter dicitur, teste *Giphan. ad h.*
qui hoc per leges probat) actiones in rem esse à Præ-
tore introductas, comprobatur ex *l. 17. §. 2. D.*
pad. l. si cum 66. de evict. l. 3. §. 3. ad exhib. Æquitas
autem, qua Prætor motus est, omnibus propatis
est. Nam primo pacta, quibus bona coloni vel
quilini oppignorata sunt servanda esse, certæ
Christianæ consuetudinis est. Deinde fructus ex pro-
dio rustico tam diu tacite oppignoratos videri, donec
solvatur merces, nemo justus improbat. *arg. §. ven-*
tæ 41. Inst. de rer. divis.? Denique quis non probat
quod bona custodita & conservata in ædibus ma-
tā diu hypothecæ adstringantur, donec solvatur pro-
prium conventum? Utique dum jure Divino quædam
res oppignorari vetantur, cæteræ nexui pignoris fi-
jici queunt. *Deut. 24. c. Exod. 22. Zepper. de leg.*
Mosaic. pag. 603. Moribus Belgii ex Constit. Car.
V. nulla res immobilis speciali hypotheca affici
test, nisi coram Magistratu & judice sub cujus ju-
dictione sita est. Vide *Deckher. 1. diff. 10. n. 34.*
Schultz. ad h. t. lit. c. Gudelin. lib. 2. c. 3. in fin. Chris-
decis. 151. n. 6. vol. 4. An & quomodo hæc Constitutio
justa & æqua sit dixi *ad §. 40. Inst. de rer. divis.*
3. *§. 3. de empt. & vendit.* Porro Moribus fere gene-
lioribus actio hypothecaria non datur contra tertium
possessorem rei mobilis oppignoratæ, teste *Zyp. d.*

tra

tract. tit. de pignorat. act. Baron. ad h. t. part. alt. Sed illorum nulla videt esse ratio, etsi creditor ex aliis bonis debitoris jus suum consequi possit; quia pacta servanda sunt, quibus vel expresse vel tacite convenit, ut debitore non solvente debitum, creditor posset pignus persequi. Quare laudo placitum *DD.* Ordinum Hollandiæ anni 1564. quod sequitur vetus jus Civile, & derogat juri Novo, de quo vide *Vinn. ad h. §. & Schultz. ad h. t. lit. c. pr.* Recte ergo creditor, omisso debitore principali, omissisque ejus fidejussoribus, tertium possessorem pignoris convenire potest, modo nihil videatur indulgere malitiis. *arg. l. in fundo 38. de R. V.* Vide *Neostad. decis. 4. & d. disp. nost. ad h. §.* ubi plura, quæ ad praxin hujus §. pertinent, videre licet. De jure & ordine creditorum dicere, hujus loci non videtur. Vide tamen *Gudelin. lib. 4. c. 18. & Alios*, qui ex professio eam materiam tractarunt. An & quomodo hodie Civitates habeant tacitam hypothecam, videsis apud *Bus. ad l. 8. D. qui potior. in pign.*

§. 8. In personam quoque actiones ex sua jurisdictione propositas habet prætor: veluti de pecunia constituta, cui similis videbatur receptitia: Sed ex nostra constitutione (cum (C) quid plenius habebat, hoc in actionem pecuniæ constitutæ transfusum est,) (C) ea quasi supervacua iussa est sua auctoritate à nostris legibus recedere. Item prætor proposuit actionem de peculio servorum, filiorumque familiarum: Cæam, ex qua quaritur, actor juraverit, & alias complures.

Constitutio quâ actio receptitia transfusa est in actionem constitutæ pecuniæ, extat in *l. pen. C. de*

de constit. pecun. Plures autem actiones Prætorie personam præter eas quæ hic enumerantur, referuntur & explicantur in *tit. seq. 7.*

§. 9. *De constituta autem pecunia cum omnibus agitur, quicumque pro se vel pro alio soluturos se constituerint: nulla scilicet stipulatio interposita. Nam alioqui si stipulanti promiserint jure civili tenentur.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque usus hodiernus.

AQuitas & probatio hujus §. patet ex *l. 1. pr. §. 1. seqq. D. de constit. pecun. junct. thes. 8. disput. nost. 23. ad h. t.* Vide etiam *Christm. decis. 23. volum.* Moribus, quibus pactiones & promissiones valent licet nulla præcesserit interrogatio, nulla secuta sit continenti responsio, hæc dubitatae justitiæ sunt, ut probavi supra non semel. Unde & nullam hodie inter constitutorem (qui scilicet pro alio se soluturum nudo pacto promisit) & fidejussorem, differentiam esse, dixi supra ad *tit. Inst. de fidejussor.* Præterea hodie ex constituto pure inito confestim agi potest *Autum. in Cens. Gall. ad l. 21. de constit. pecun.*

§. 10. *Actiones autem de peculio, ideo ad versus patrem dominumve comparavit prætor quia licet ex contractu filiorum servorumve ipsi jure non teneantur: æquum tamen est peculio tenentibus (quod veluti patrimonium est filiorum filiarumque item servorum) condemnari eos.*

S U M

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio ejusque | consuetudo hodierna.

HUJUS §. confirmatio & explicatio petenda est ex *l. 1. § tot. tit. D. de pecul.* Ratio vero, quā & hic Prætor adductus est, manifesta est; quum enim pater vel dominus omne lucrum & commodum peculii accipiat, cur non etiam damnum & incommodum. *l. secund. natur. 10. de R. J.?* Quid & quoduplex sit peculium, dixi ad *tit. 9. Lib. 2.* Belgii Moribus hujus actionis de peculio vix ullus usus est, quia nec servos, nec proprie filios habemus, ut dixi ad *d. tit. 9.* Itaque si hodie filius alicujus mercaturam exerceat, haud obscure emancipatus intelligitur, ideoque ipse duntaxat conveniendus ex suo contractu est. *Schultz. ad h. t. lit. g. Vinn. hic. § ad §. ult. tit. seq.* Vel etiam dici posset, quod ideo dicta actio de pecul. cesset, quia qui cum filio, qui peculium habet, contraxit, videtur cum ipso patre contraxisse. Vide *§. 1. 4. § ult. tit. seq.*

§. II. Item si quis postulante adversario juraverit, deberi sibi pecuniam, quam peteret, neque ei solvatur: justissime commendat ei talem actionem, per quam non illud quaritur, an ei pecunia debeat, sed an juraverit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac ratio | cum censura verbor. final. d. §.

QUOD tunc demum actio ex juramento nascatur, quando actor postulante reo juraverit sibi deberi, respondit quoque Ulpianus in *l. 3. pr. l. 9. §. ult.*

P p 4

§ l.

§ l. 11. §. fin. D. de jurejur. Ratio hujus actionis manifesta est, cum ex §. 9. hujus tit. tum ex l. 1. D. quæ rer. act. Cæterum verba finalia (quæ sumpta videntur ex l. 5. §. 2. D. de jurejur.) si volunt, quod fiant, iniquitatem continent. Etenim jure gentium condemnari nemo potest, qui probat, se non debere. Puniatur ergo reus pœna arbitraria, quod forsitan temere detulerit jusjurandum actori, & actor quod falso juraverit; sed minime quis damnetur foris, quod in promptu ostendit, indebitum esse. Hæc ante me à nullo oculatorum Interpretum observata fuisse, demiror. An juramentum per procuratorem, an per heredem fieri possit, vide apud Schultz. ad h. t. lit. h. Plura de materia juramenti vide sis apud Christm. decis. 1. & aliq. seqq. vol. 3. Treutler. disput. 21. vol. 1. in d. disp. nostr. thes. 9. & §. ult. tit. 23. Lib. 2. Institut.

§. 12. Pœnales quoque actiones prætor multas ex sua jurisdictione introduxit: veluti adversus eum qui quid ex albo ejus corrupisset: & in eum, qui patronum vel parentem in jus vocasset cum id non impetrasset: item adversus eum, qui vexaverit eum, qui in jus vocaretur, cujusve dolus alius exemerit, & alias innumerabiles.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque usus cum ratione

DE actione, quâ agitur adversus eum, qui album prætoris corripuit, deque pœna ejus, agitur in l. 1. quis pr. D. de jurisd. Moribus hæc pœna est arbitraria. Zyp. tit. de pæn. Schultz. ad h. t. lit. k. Busf. ad l. 7. de jurisd. & hîco applicatur juxta Mores cujusque loci, quia

nia actiones populares in usu non sunt, ut dixi in *thes. 1. d. disp. 23*. De pœna ejus qui parentem vel patronum sine venia in jus vocavit, loquitur. *l. pen. de in jus voc. junct. l. 4. § 1. & l. 10. § 12. D. eod.* Verum in locis Belgii, quibus filii intelliguntur emancipati, hæc pœna abrogata censetur, aut saltem abrogari debet; imo nulla exceptio filio objici debet, quod patrem sine speciali venia in jus vocaverit, maxime cum hodie nemo sine jussu judicis vel generali vel speciali citari soleat. Vide *Bugnion. l. abrog. l. 3. synt. 4. Baron. ad h. t. part. alt. Zyp. tit. de in jus voc.* Quid? ibine opus speciali permissione, ubi lex & ratio justam actionem suppeditant? Quod si finitalliter appareat, filium sine probabili causa contra patrem litigasse, per me licet, ut filius arbitraria multa minuiatur. Quinimo justa & exoptanda lex est, quæ filio pœnam minatur, si patrem sine causa in jus vocaverit. Vide tamen. *Gudelin. lib. 4. c. 5.* De pœna ejus qui vi exemit eum qui in jus vocabatur, respondit Ulpianus in *l. si per alium §. D. ne quis eum qui in jus voc.* Cæterum Moribus & jure Canonico hæc actio pœnalis, nec non reliquæ omnes, pœnas arbitarias continent, & continere debent, ut alibi dixi latius. Adde *Baron. ad h. t. part. alt. lit. b. 2. & disp. nost. Pandect. 4. thes. ult.*

§. 13. *Præjudiciales actiones in rem esse videntur: quales sunt per quas queritur, an aliquis liber, an libertus sit, vel de partu agnoscendo. Ex quibus fere una illa legitimam causam habet, per quam queritur, an aliquis liber sit. ceteræ ex ipsius prætoris jurisdictione substantiam capiunt.*

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & usus | circa adscriptitios.

DE prima specie actionis præjudicialis, qua contenditur, an aliquis liber an servus sit, extat *tit. D. & C. de liber. caus.* & apud *Liv. lib. 3.* exemplum in Appio Decemviro & Virginio. De altera specie an quis libertus an ingenuus sit, agit *l. ult. tot. tit. D. si ingen. esse dicet.* Moribus hæc duæ species proprie in usu non sunt, sed tamē utiles actiones præjudiciales dantur dominis contra adscriptitios seu vulgo lijfeggen. Vide *Giphan. ad h. §. & Schultz. h. t. lit. d. & e.* Dicit Imperator, fere unam ex dictis actionibus legitimam esse, quia actio de partu noscendo est ex Scto Plautiano. *l. 1. §. l. 3. §. 1. D. agnoscend. lib.* atque ideo etiam ex jure Civili. *l. 7. justit. & jur.* Plura quæ ad latiorē explicationē dictæ actionis de partu agnosc. pertinent, vide apud *Balduin. & Vinn. ad h. §.* Usus nonnullus huc trahi queri potest ex *disp. nost. Pandect. 3. thes. 4.*

§. 14. Sic itaque discretis actionibus, certum est, nō posse actorem suam rem ita ab aliquo petere. Si apparet eum dare oportere. Nec enim quæ actoris est, id ei dari oportet: scilicet quia dari ei quædam id intelligitur, quod ita datur, ut ejus fieri possit. Nec res quæ (jam) actoris est, magis ejus fieri potest. Plane odio furum, quo magis pluribus actionibus teneantur, effectum est, ut extra pœnam amplii, aut quadrupli, rei recipiendæ nomine fures actione hac teneantur, si appareat eos dare oportere: quamvis sit adversus eos etiam (hæc) actio, per quam rem suam quis esse petit.

S u l

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio, ratio
vera interpretatio. | 2. Quid Moribus hic circa
possessores rer. alienar.? |
|--------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|

CONFIRMAT hæc Ulpianus, inquiens, neminem rem suam, nisi à fure condicere posse. *l. ult. in fin. D. 1. usufruct. quemad. cav. § leg. 1. §. fin. de condict. tritic.* Quamquam ergo absurdum videatur, ut dominus petat sibi dari, quod jam ipsius est, tamen propter odium furum, quo pluribus actionibus conveniretur, hæc incongrua formula permissa fuit. Effectus autem ejus hic est, ut, si dominus petat rem suam sub formula, *si apparet furem dare oportere*, fur non liberetur interitu rei, licet interim sine ipsius culpa interierit; sed si sub formula, *si apparet restitui oportere*, liberetur. *l. 14. §. ult. depos. l. 23. § 91. §. 3. de V.O.* Alii aliter hunc nodum solvunt, ut videre est apud *Vinn. § Alios ad h. §.* Moribus quid statuendum sit in furibus, dixi *ad tit. 1. hujus Lib. 4.* Sed in aliis possessoribus rerum nostrarum vix hæc subtilitas attenderetur. Hodie enim sublatis formulis & nominibus actionum omnes actiones concipiuntur in factum; vel (ut Alii) jus & factum proponunt, id est, in actione in rem dominium, in actione in personam obligatio exponitur. Deinde factum, id est, causa dominii, ut contractus, successio &c. Itaque ex circumstantiis rei & mente concludentis judicium sumitur, nulla habita ratione verborum, dari & restitui. Vide *Harpr. hic. n. 7. Vinn. n. 1. § disp. nostr. thes. 12. Gudelm. lib. 4. c. 5.*

§. 15. Appellamus autem in rem quidem actiones, vindicationes: in personam vero actiones, quibus dare aut facere oportere intenditur, conditiones.

Etiones. Condicere enim est denuntiare prisca lingua, nunc vero abusive dicimus conditionem personam esse, qua actor intendit dari sibi oportere. Nulla enim hoc tempore eo nomine denuntiatio sit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, jus novum & usus.

HAs generales appellationes vindicationis & conditionis indicat quoque Ulpianus in *l. actio 25. pr. D. de O. & A.* De origine & ratione vocabulorum nequaquam laboramus, cum de significatione constet. Videatur tamen *Gell. lib 20. c. 10.* Festi in voce vindiciæ & voce condicere *Ascon. in 3. Verr.* quibus adde. *Hotom. Bacchov. & Vinn. ad h. S. Præ-* tam autem denunciationem ab Imp. Arcad. Honor. & Theodos, abrogatam esse, testatur *l. 6. C. Theod. de denunc. vel edict. rescript.* Qualis citatio temporis Justiniani in usu fuerit, declarat *Auth. offeratur de lit. contest.* Qualis hodie servetur, judicandum ex consuetudinis cujusque loci. Vide tamen *Vinn. l. h. S. & disp. nost. ad h. t. thes. 12.*

§. 16. Sequens illa divisio est, quod quædam actiones rei persequendæ gratia comparatæ sunt, quædam pænæ persequendæ, quædam mixtæ sunt.

Hæc divisio hodie nullum usum habet, quia Moribus Belgii omnes actiones tantum sunt rei persecutoriæ. Ratio cur pænales non dentur privati contra privatum, dicta est ad *tit. 1. huj. Lib 4.* Ratio cur factæ sint rei persecutoriæ contra heredes ejus qui commisit delictum vel quasi delictum privatum ha-

est, quia possident bona, quæ tacite censentur
 ppignorata pro reparatione damni dati, ut dixi su-
 pra ad tit. *Inst. de l. Aquil.* Adde *Gudelin. lib. 3. c. 13.*
lib. 4. c. 1. in fin.

§. 17. *Rei persequenda causa comparata
 sunt omnes in rem actiones. Earum vero actionum,
 quæ in personam sunt, eæ quidem quæ ex contractu
 nascuntur, fere omnes rei persequenda causa com-
 parata videntur: veluti quibus mutuam pecuni-
 am vel in stipulatum deductam petit actor, item
 commodati, depositi, mandati, pro socio, ex empto,
 vendito, locato, conducto. Plane si depositi aga-
 tur eo nomine, quod tumultus, incendii, ruinae,
 naufragii causa depositum sit: in duplum actionem
 prætor reddit: si modo cum ipso, apud quem depo-
 situm sit, aut cum herede ejus de dolo ipsius agitur,
 quo casu mixta est actio.*

Quid sit actio rei persecutoria, definivit JCtus in
l. in honorar. 35. D. de O. & A. Ratio autem cur
 actiones in persona ex contractu sint rei persequuto-
 riæ, hæc est; quia non pœnam legitimam, sed debi-
 tum aliquod & lucrum rei persequuntur. *d. l. 25. D.*
ead. De actione depositi miserabilis in duplum agi-
 tur in *l. 1. §. 1. Depos.* sed usum non habet, ut dixi
 aliquoties, & repetii in §. 23. *h. t.*

§. 18. *Ex maleficiis vero prodita actiones,
 aliæ tantum pœnæ persequendæ causa comparatæ
 sunt: aliæ tam pœnæ, quam rei persequendæ, & ob
 id mixtæ sunt. Pœnam tantum persequitur quis a-
 ctione furti. si ve enim manifesti agitur quadrupli,
 si ve*

sive non manifesti dupli de sola pœna agitur, nam ipsam rem propria actione persequitur quis, id est suam esse petens: sive fur ipse eam rem possideat, sive alius quilibet. Eo amplius adversus furem tiam conditio est (rei.)

EX delictis nasci actiones pœnales Jure Civili certum est, sed tribus actionibus exceptis, actione rer. amotar. condict. furtiva, actione de alienatione judicii mutandi causa facta, quæ omnes duntaxat re persequutoriæ sunt. *l. si mulier 25. §. pen. de act. re amot. l. 4. §. ult. & ill. seqq. D. de alienat. Judic.* De actione furti manifesti, & nec manifesti, nec non de actionibus, quibus ipsam rem furtivam persequi licet, c. xi ad tit. i. hujus Lib. 4.

§. 19. Vi autem bonorum raptorum actio mixta est: quia in quadruplo rei persecutio continetur: pœna autem tripli est. Sed & legis æquilie actio de damno injuria (dato,) mixta est non solum si adversus inficiantem in duplum agitur, sed interdum & si in simplum quisque agatur, veluti si quis hominem claudum aut luscum occiderit, qui in eo anno integer & magni pretii fuerit: tanti enim damnatur, quanti is homo eo in anno plurimi fuerit, secundum jam traditam divisionem. Item mixta est actio contra eos, qui relictis sacrosanctis ecclesiis, vel aliis venerabilibus locis legati vel fideicommissi nomine, dare distulerint usque adeo, ut etiam in iudicium vocarentur. tunc enim & ipsam rem vel pecuniam, quæ relicta est dare compelluntur & aliud tantum pro pœna

¶ ideo in duplum ejus fit condemnatio.

DE actione vi bonorum raptorum, deque pœna, quam illa persequitur, dixi ad tit. 2. de act. vi bonor. De actione legis Aquiliæ, quæ ex falsa negatione lœni dati crescit induplum, vide l. 23. §. hæc actio. D. ad l. Aquil. De altera dixi ad tit. 3. ejusd. lib. 4. De legato pio loco relicto, quod vel mora, vel inficiatione crescit in duplum, dicam latius ad §. 26. t. Moribus nec pœnales, nec actiones mixtas in u- esse, demonstravi ad §. 16. h. t.

§. 20. *Quadam actiones mistam causam continere videntur, tam in rem, quam in personam: qualis est familiae erciscundæ actio, quæ competit coheredibus de dividenda hereditate. Item communi dividundo, quæ inter eos redditur, inter quos aliquid commune est, ut id dividatur. Item finium regundorum actio, qua inter eos agitur, qui confines egros habent. In quibus tribus judiciis permittitur judici rem alicui ex litigatoribus ex bono & æquo adjudicare: & si unius pars prægravari videbitur, eum invicem certa pecunia alteri condemnare.*

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio & ratio | cum usu & quæst. remissive.

QUoniam Imperator dixit de actionibus mixtis, quæ partim rei partim pœnæ persequendæ causa comparatæ sunt, non male etiam hic de istis mistis agit, quæ partim in rem, partim in personam sunt. Dari autem tales, manifeste evincitur ex l. Item La-
beo

beo 22. §. pen. *D. famil. ercisc. l. per hoc 4. §. sicut aute*
3. D. comm. divid. De his actionibus, quatenus du
taxat personales præstationes spectant, dixi *ad tit.*
Instit. de obligat. quas ex cont. Porro dicta definitio
& explicatio actionis famil. ercisc. traditur in *l. 1.*
tot. tit. famil. ercisc. actionis comm. divid. in *l. 1.*
§ seqq. D. comm. divid. actionis fin. regundi in *l. 1.*
3. 4. § seqq. D. fin. regund. Vide *Christm. decis. 17*
181. 183. § seq. vol. 2. Ratio cur & in his actionibus
judex potuerit judicare ex æquo & bono, atque ad
non præcise adstrictus fuerit formulæ petitionis,
natura earum consistit. Vide *nostra ad §. 4. §. 6.*
offic. jud. ubi & officium judicis circa præfat
actiones, atque etiam usum pete ex iis, quæ not
vimus ad *§. 3. §. 4. tit. 28. Lib. 3. Inst. § ad §. 6. §. to*
tit. Inst. de offic. jud. An divisiones hereditat. & rerum
comm. paratam habeant executionem, vide apud
Bus. ad l. 4. §. 5. de fid. instrument.

§. 21. Omnes autem actiones, vel in sim
plum conceptæ sunt, vel in duplum, vel in triplum
vel in quadruplum, ulterius autem nulla actio ex
tenditur.

HÆc divisio in usu non est, quoniam Moribus
Belgii omnes actiones in simplum & rei per
cutoria sunt, ut dixi ad *§. 16. h. t.* Adde *Vinn. ad §. 2*
h. t. Zyp. tit. de pæn. Gudelin. lib. 3. c. 13.

§. 22 In simplum agitur: veluti ex stipula
tione, & mutui datione, ex empto, vendito, locato
condueto, mandato, & denique ex aliis quam plu
rimis causis.

Sim

Simplum ergo hic est, quod nominatim à lege non est duplicatum, triplicatum vel quadruplicatum. Sed quid, si duplum vel triplum in stipulationem deductum sit? tamen actor rem, non pœnam persequi intelligitur. *l. si dict. § 6. de evict.*

23. §. In duplum agimus: veluti furti nec manifesti, damni injuriæ, ex lege Aquilia, depositi ex quibusdam causis. Item servi corrupti, quæ competit in eum, cujus hortatu consiliove servus alienus fugerit, aut contumax adversus dominum factus est, aut luxuriose vivere cœperit, aut denique quolibet modo deterior factus sit. In qua actione earum etiam rerum, quas fugiendo servus abstulerit, æstimatio deducitur. Item ex legato, quod venerabilibus locis relictum est, secundum ea, quæ supra diximus.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & usus.

DE actione furti non manifesti, de actione *l. Aquil.* de deposito miserabili, deque legato, quod diis locis relictum est, dixi supra *ad §. 17. 18. § 19. h. t.* Restat ut dicamus de actione servi corrupti in duplum, de qua Ulpianus in *l. 1. pr. § tot. tit. de serv. corrupt.* Moribus directæ quidem hæc actio in usu non est, sed utilis tamen, si vel filius corruptus sit (quod & jure Civili cautum est. *l. 14. §. 1. D. eod.*) vel famuli nostri corrupti sunt. *Schneid. § Harpr. h. t. Schultz. ad h. t. lit. q.* Itaque & damnum datum corruptor reparare, & pœna arbitraria fisco applicanda plecti debet, juxta ea quæ supra diximus sæpius.

§. 24. Tripli vero (agimus) cum quidam majorem vera aestimatione quantitatem in libel conventionis inserunt, ut ex hac causa viatores, est, executores litium, ampliolem summam sportularum nomine exigere, tunc enim id, quod propter eorum causam damnum passus fuerit reus, (in triplum ab actore consequetur: ut in hoc triplo etiam simplum, in quo damnum passus est, connumeratur. Quod nostra constitutio introduxit, quae nostro Codice fulget, quam proculdubio certum e ex lege condictitia emanare.

S U M M A R I U M.

Textus illustratio, emendatio & usus hodiernus.

Quod haec constitutio fulserit in Codice Justiniano, testis hic est ipse Imperator: an fulget etiamnum in Codice repetitae lectionis ex restitutione Cujacii *lib. 12. obs. c. 21.* parum vel nihil me turbat. Videatur *Giphan. ad h. §.* Hoc inter omnes convenit, textum hunc in fine mendosum esse quem forsitan non male emendat idem *Giphan. d. l. Vinn. ibid.* Quasi dixerit Justinianus, ex illa constitutione tanquam ex lege actionem condictitiam, id est actionem vel conditionem ex lege emanare. *arg. un. D. de condict. ex leg.* Verum hodie haec actio usu non est, quoniam non secundum quantitatem petitam, sed pro itineris longitudine, ut & pro labore & periculo sportulae viatoribus solvuntur. *Gual. lib. 4. cap. 5. in fin. Harpr: § Vinn. hic. Schult. ad h. t. lit. r. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de sportul. Myns. ad h. §.*

§. 2.

§. 25. *Quadrupli autem agitur, veluti furti manifesti: item de eo, quod metus causa factum sit, deque pecunia, quæ in hoc data sit, ut is cui datur calumniæ causa, negotium alicui faceret, vel non faceret. Item, ex lege condictitia nostra constitutio oritur, in quadruplum condemnationem imponens executoribus litium, qui contra nostræ constitutionis normam à reis quicquam exegerint.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio, illustra- | tio & Mores.

DE actione furti manifesti dixi ad *tit. de obligat. ex del.* De actione quod metus causa factum est, vide *l. item si 14. §. 1. D. quod met. caus.* ubi dicta actio confirmatur & illustratur. Actionem in factum, quæ datur contra eum, qui pecuniam accepit, ut negotium alicui faceret, proponit, & explicat *l. 1. pr. §. tot. tit. D. de calumniatorib.* De emendatione verborum sequent. *Item ex lege §c.* vide Auctores supra allegatos in §. *præced.* An constitutio, ex qua actio contra ipsos viatores in quadruplum descendit, extet nec ne, vide apud *dd. DD. & Balduin. & Alios hic.* Moribus executores, qui taxata salaria egressi sunt, pœna extraordinaria seu arbitraria puniuntur. *Schultz. ad h. t. lit. 5.* Plura de hac materia videre est apud *Christin. decis. 114. & aliq. seqq.*

§. 26. *Sed furti quidem nec manifesti actio, & servi, corrupti, à cæteris, de quibus simul locuti sumus, eo differunt, quod hæ actiones omnimodo dupli sunt, at illa, id est, damni injuriæ ex lege Aquilia, & interdum depositi inficiatione dupli-*

tantur, in confitentem autem in simplum dantur. Sed illa, quæ de his competit, quæ relictæ venerabilibus locis sunt, non solum inficiatione duplicatur, sed etiam si distulerit relictæ solutionem usquequæ jussu magistratuum (nostrorum) conveniatur. In confitentem vero, ante quam jussu magistratuum conveniatur, solventem simpli redditur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ratio ac usus | à simili contra Nov. 131.

DE actione furti nec manifesti, de actione furti corrupti, de actione leg. Aquil. deque actione de pos. miserabilis satis superque diximus supra. Sed de actione, qua petitur legatum venerabilibus locis relictum, paulo plura & utiliora dicenda sunt. Moribus legatum ad pias causas relictum non crescere duplum propter mendacium heredis, certæ rarioris & Consuetudinis est, cum pœna ejus sit & debet esse arbitraria, ut fere cujuscunque alterius delicti. Idem puto, si heres fuit in mora, præsertim longior. Scio jure novo constitutum, ut heres, qui per 6. menses fuit in mora, præstet fructus & usuras à tempore mortis testatoris. Nov. 131. c. 12. Sed quidni etiam si duntaxat per unum mensem moras nexuit? Id quidni tale legatum statim post mortem testatoris solvendum in jungi posset? Vide quæ dixi ad §. 1. de legat.

§. 27. Item actio de eo quod metus causa factum sit, à cæteris, de quibus simul locuti sumus, differt, quod ejus natura tacite continetur, ut quod iudicis jussu ipsam rem aëtori restituat, absolvatur quæ

quod in cæteris casibus non est ita. sed omnimodo quisque in quadruplum condemnatur, quod est & in furti manifesti actione.

S U M M A R I U M.

Textus probatus, sed re- | jectus.

Q Uod ille qui metu rem extersit, liberetur à pœna quadrupli, si jussu Prætoris rem restituat, docet d. l. 14. §. 1. *D. quod met. caus.* Sed recte mirantur Hotoman. & Ant. Matth. cur hoc casu tamen metum facere liceat impune, nisi dicamus, reum solummodo in d. §. liberari à pœna quadrupli, non tamē à pœna arbitraria, quæ hodie loco quadrupli locum habet, ipsa re vi vel metu ablata domino restituta. Vide *Vinn. ad h. §.* Intra quod tempus actio in simpli debeat institui cum jure Romano, tum Belgico, vide apud *Zyp. d. tract. tit. de his quæ vi.*

§. 28. *Actionum autem quædam bonæ fidei sunt, quædam stricti juris. Bonæ fidei sunt hæ: ex empto, vendito, locato, conducto, negotiorum gestorum, mandati, depositi, pro socio, tutelæ, commodati, pignoratitia, familiæ erciscunda, communi dividundo, præscriptis verbis, quæ de æstimato proponitur, & ea quæ ex permutatione competit, & hereditatis petitio. Quamvis enim usque adhuc incertum erat, inter bonæ fidei judicia connumeranda hereditatis petitio esset, an non: nostra tamen constitutio aperte eam esse bonæ fidei disposuit.*

S U M M A R I U M:

Ratio divisionis hic propo- | & rationibus.
sitæ, sed reprobata Moribus

HÆc divisio nota est, & sparsa per universum Corpus Juris Civilis. Quare autem apud Romanos quædam actiones bonæ fidei, quædam stricti juris fuerint, variant *DD.* Nos illam rationem dedimus supra ad *tit obligat. ex conf.* quod scilicet hæc sit ex natura cujusque actionis, quæ vel ex contractu bonæ fidei, vel stricti juris nascitur. Sed quoniam hæc natura potius subtilitas quædam est juris Romani, quàm sana ratio; ideo recte, si non jure Canonico, saltem Moribus prædicta divisio abrogata est; ita ut omnes actiones hodie bonæ fidei censeantur, id est, in omnibus actionibus ex æquo & bono judicari potest & debet. Vide *disputat. nostr. ad h.* ubi Mores probavi ex salutari clausula Advocatorum quam omnibus suis conclusionibus adjicere solent. Quinimo ex sola mora in contractibus olim stricti juris usuras deberi existimo, ut dixi in *d. disp. nostr. thes. 12. in fin.* quancquam D. Vinnius testetur, secus servari in Hollandia. *Vinn. ad h. §. n. 4.* Quæ cum ita sint, nemini mirum videri debet, cur singulas actiones hic in nostro §. enumeratas non probaverim ex jure Romano, bonæ fidei esse.

§. 29. *Fuerat antea rei uxoria actio una ex bonæ fidei judiciis: sed cum pleniorum esse ex stipulatu actionem inveniunt, omne jus, quod res uxoria antea habebat, cum multis divisionibus in actionem ex stipulatu, quæ de dotibus exigendis proponitur, transtulerimus, merito rei uxoria actio sublata, ex stipulatu (actio,) quæ pro eo introducta est.*

est, naturam bonæ fidei iudicii tantum in exactione dotis meruit, ut bonæ fidei sit. (Sed) & tacitam ei dedimus hypothecam. Præferri autem aliis creditoribus in hypothecis tunc censuimus, cum ipsa mulier de dote sua experiatur, cujus solius providentia hoc induximus.

DE transfusione, qua actio rei uxoriæ transfusa est in actionem ex stipulatu de dote, longe lateque agit Justinianus in *l. un. C. de rei uxor. ad.* Tacitam autem hypothecam per eandem legem dictæ actioni concessam esse, apparet ex *d. l. un. §. & ut plenius 1.* Sed tamen jus prælationis non transferri ad heredes, sed soli mulieri competere, cujus gratia hoc introductum est, aperte constituit *l. ult. C. qui potior. in pign.* Usus hujus §. vide in *disput. nost. ad h. §. thes. 16. & apud Gudelin. de jure nov. lib. 4. c. 18.*

§. 30. In bonæ fidei iudiciis libera potestas permitti videtur iudici ex bono & æquo æstimandi, quantum auctori restitui debeat. In quo & illud continetur, ut si quid invicem præstare auctorem oporteat: eo compensato, in reliquum is, cum quo actum est, debeat condemnari. Sed & in stricti juris iudiciis ex rescripto divi Marci opposita doli mali exceptione, compensatio inducebatur. Sed nostra constitutio easdem compensationes, quæ jure aperto nituntur, latius introduxit, ut actiones ipso jure minuant, sive in rem, sive in personam, sive alias quasunque: excepta sola depositi actione, cui aliquid compensationis nomine opponi, sane iniquum esse credimus: ne sub prætextu compensatio-

nis, depositarum rerum quis ex actione defraudatur.

S U M M A R I A.

1. Textus probatio & clausula Advocat. salutaris.

2. Quid hodie in compensationibus servetur?

1. **H**odie omnia judicia bonæ fidei esse, probavi supra ad §. 28. *h. t.* Qua de causa iudex non tantum potest, sed etiam debet ex æquo & bono iudicare, live clausula salutaris adjecta sit conclusionibus Advocatorum, sive non adjecta sit, modo ex documentis & meritis causæ evidenter constet, quid cui adjudicandum sit. Vide nostra ad §. 35. *h. t.* & ad tit. de offic. iudic. Reliqua hujus §. de compensationibus confirmantur ex *l. ult. C. de compensat.* Quæ compensatio & Moribus nostris usum habet, sed tum demum quando objicitur. Vide *Schultz. ad h. t. lit. cc.* Itaque ipso jure haud intelligitur actiones minuere, id est non fingitur facta solutio ab eo tempore, quo ab utraque parte liquida quantitas vel eadem res debet caput. Nā ista fictio subtilitatem juris Romani sapit atque adeo à foro nostro aliena est. Vide *Christin. decis. 38. & seqq. vol. 3. Zyp. tit. de compensat. & de sput. nostr. 23. thes. 17.* Dixerum & hodie in deposito compensationem locum habere, quando scilicet reposita forte interiit, vel deponens eandem rem in alia causa debeat depositario; quia malitiis indulgere non oportet. *l. 38. de R. V.* Quid in Gallia & Moribus Mech. servetur, vide apud *Christin. ad. l. Mech. tit. 1. art. 24. n. ult. Papon. lib. 1. tit. 6. arrest. 1.*
2. quando objicitur. Vide *Schultz. ad h. t. lit. cc.* Itaque ipso jure haud intelligitur actiones minuere, id est non fingitur facta solutio ab eo tempore, quo ab utraque parte liquida quantitas vel eadem res debet caput. Nā ista fictio subtilitatem juris Romani sapit atque adeo à foro nostro aliena est. Vide *Christin. decis. 38. & seqq. vol. 3. Zyp. tit. de compensat. & de sput. nostr. 23. thes. 17.* Dixerum & hodie in deposito compensationem locum habere, quando scilicet reposita forte interiit, vel deponens eandem rem in alia causa debeat depositario; quia malitiis indulgere non oportet. *l. 38. de R. V.* Quid in Gallia & Moribus Mech. servetur, vide apud *Christin. ad. l. Mech. tit. 1. art. 24. n. ult. Papon. lib. 1. tit. 6. arrest. 1.*

§. 31. Præterea quasdam actiones arbitrarias, id est, ex arbitrio iudicis pendentes appellamus in quibus, nisi arbitrio iudicis is, cum quo agitur actor

actori satisficiat, veluti rem restituat, vel exhibeat, vel solvat, vel ex noxali causa servum dedat, condemnari debeat. Sed istæ actiones, tam in rem, quam in personam inveniuntur. In rem, veluti Publiciana, Serviana de rebus coloni, quasi Serviana, quæ etiam hypothecaria vocatur. In personam, veluti quibus de eo agitur, quod (vi) aut metus causa, aut dolo malo factum est. Item cum id, quod certo loco promissum est, petitur. Ad exhibendum quoque actio ex arbitrio judicis pendet. In his enim actionibus & cæteris similibus permittitur judici ex bono & æquo, secundum cuiusque rei, de qua actum est, naturam æstimare, quemadmodum actori satisfieri oporteat.

S U M M A R I U M.

Cur & quot modis quædam | hodie circa eas usus observet.
actiones arbitrarie, & quid

Ratio cur quædam actiones arbitrarie visæ sint, hæc reddi potest, quia quædam tales à natura sunt, ut dixi de cæteris ad §. 28. *h. t.* Erant autem duplici modo arbitrarie, vel quia natura earum exigebat, ut iudex ex æquo & bono secundum negotii naturam judicare posset, ut in actione de eo quod certo loco. *l. 2. §. 8. D. de eo quod cert. loc.* vel quia natura earum patiebatur, ut iudex primo tanquam amicabilis arbiter & quasi interloquendo judicare posset; & si litigantes non paruisent, posset induere personam judicis, & condemnare gravius, atque in aliud, quam quod facere iussi erant, tanquam in pœnam contumaciæ & contempti arbitrii, ut in act. quod met. caus. *l. 14. §. 1. D. quod met. caus.* & act. ad exhib.

Qq s

hib.

hib. l. 5. *D. ad exhib.* Plura non addo, quia actiones proprie arbitrariæ apud Belgas exoleverunt, ut probavi ad §. 28. Adde *Balduin. ad h. §. in fin. Christ. decis. 164. & seqq. vol. 2. Vinn. ibid. n. 4. in fin. Barr. ad h. t. part. alt. lit. f.* Solent quidem & apud Nos iudices ut amicabile arbitri intercedere & interloqui quo partes ligantes in concordiam redigant & componant, sed illud genus arbitrii seu interloquutionis per se differt ab arbitriis, de quibus hic agitur. Præteriusjurandum in lit. quod interdum in act. arbitrariæ locum habebat. *d. l. 5. pr. junct. l. 2. §. 1. de jurejur. lit.* hodie usum non habet. *Zyp. tit. de jurejur.*

§. 32. Curare autem debet iudex, ut omnino quantum possibile ei sit, certa pecunia vel rei sententiam ferat: etiam si de incerta quantitate apud eum actum est.

Quod sententia iudicis certa esse debeat, rescriptum quoque est in *l. pen. & ult. C. de sent. quæ ne cert. quant.* Ratio est, quia iudex sua sententia litem finem imponere debet. *l. 1. de re jud. & l. 13. §. recepisse. D. de recept. qui arbitr.* Unde haud dubie hic §. in foro nostro usu servatur. Quidam non male hunc §. conjungunt cum §. præcedenti, cum alias rectius pertineret ad *tit. de offic. jud.*

§. 33. Si quis agens, (in) intentione sua per complexum fuerit, quam ad eum pertineat: à causa cadebat, id est, rem amittebat: nec facile in integrum restituebatur à prætore, nisi minor erat viginti quinque annis. Huic enim, sicut in aliis causis, causa cognita succurrebatur, si lapsus juvenitute fuerat, ita & in hac causa succurri solitum erat.

erat. Sane si tam magna causa justī erroris interveniebat, ut etiam constantissimus quisque labi posset, etiam majori viginti quinque annis succurrebatur, veluti si quis totum legatum petierit: post deinde prolati fuerint codicilli, quibus aut pars legati adempta sit, aut quibusdam aliis legata data sunt. quæ efficiebant, ut plus petitiſſe videretur petitor, quam dodrantem, atque ideo lege Falcidia legata minuebantur. Plus autem quatuor modis petitur: re, tempore, loco, (&) causa. Re: veluti si quis pro decem aureis, qui ei debebantur, viginti petierit: aut si is cujus ex parte res est, totam eam, vel majorem partem suam esse intenderit. Tempore: veluti si quis ante diem, vel (ante) conditionem petierit. Qua enim ratione qui tardius solvit, quam solvere deberet, minus solvere intelligitur: eadem ratione, qui præmature petit, plus petere videtur. Loco plus petitur: veluti cum quis id, quod certo loco sibi (dari) stipulatus est, alio loco petit, sine commemoratione illius loci, in quo sibi dari stipulatus est: verbi gratia, si is, qui ita stipulatus fuerit, Ephesi dare spondes? Roma pure intendat sibi dari oportere. Ideo autem plus petere intelligitur: quia utilitatem, quam haberet promissor, si Ephesi solveret, adimit ei pura intentione. Propter quam causam alio loco petenti arbitraria actio proponitur: in qua scilicet ratio habetur utilitatis, quæ promissori competitura fuisset, si illo loco solveret, quo se soluturum spondidit. Quæ utilitas plerumque in mercibus maxima
intere-

invenitur: veluti vino, oleo, frumento: quæ per singulas regiones diversa habent pretia. Sed et pecunia numerata non in omnibus regionibus suis eisdem usuris fœnerantur. Si quis tamen Ephesi petat, id est, eo loco petat, quo ut sibi detur, stipulatus est, pura actione recte agit: idq; etiam prætor monstrat, scilicet quia utilitas solvendi salva est promissori. Huic autem qui loco plus petere intelligitur, proximus est is, qui causa plus petit. ut ecce si quis ita à te stipuletur, Hominem Stichum aut decem aureos, dare spondes? deinde alterum petat, veluti hominem tantum aut decem aureos tantum. Ideo autem plus petere intelligitur quia in eo genere stipulationis promissoris est electio utrum pecuniam, an hominem solvere malit. Quia igitur pecuniam tantum vel hominem tantum sibi dari oportere intendit, eripit electionem adversario. Et eo modo suam quidem conditionem meliorem facit, adversarii vero (sui) deteriore. Qua de causa talis in ea re prodita est actio, ut quis intēdat hominem Stichum, aut aureos decem sibi dari oportere, id est, ut eodē modo peteret, quo stipulatus est. Præterea, si quis generaliter hominem stipulatus sit, et specialiter Stichum petat: aut generaliter vinum stipulatus sit, et specialiter Campanum petat: aut generaliter purpuram stipulatus sit, deinde specialiter Tyriam petat: plus petere intelligitur: quia electionē adversario tollit, cui stipulationis jure liberū fuit, aliud solvere, quā quod peteretur. Quinetiam licet vilissimū sit, quod quis petat, nihilomi-

nus

us plus petere intelligitur: quia saepe accidit, ut promissori facilius sit illud solvere, quod majoris pretii sit. Sed hæc quidē antea in usu fuerant: postea vero ex Zenoniana & nostra rem coarctavit. Et si quidē tempore plus fuerit petatum: quid statui oporteat, Zenonis divæ memoriæ loquitur constitutio: sin autem quantitate, vel alio modo plus fuerit petatum. (in) omne, si quod forte damnum ex hac causa acciderit ei, contra quem plus petatum fuerit, commissæ tripli condemnatione (sicuti supra diximus) puniatur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejulque usus contrarius cum ratione.

Quoniam hic §. fatalem quandam prolixitatem continet, quique hodie nullum usum habet, lubet eum in compendium redigere. Olim causam suam perdidisse, qui plus petierat, quàm sibi debebatur, testis quoque est Cicero in orat. pro Q. Roscio. Sueton. in Claud. 14. Senec. epistol. 48. Qumtil. 7. Instit. orat. Christin. decis. 157. & seqq. volum. 2. Sed novis Constitutionibus (quæ an extent, an desiderentur, parum moror, ut dixi ad §. 24. h. t.) pœna in eum qui plus tempore, id est, ante tempus petiit, hæc constituta est, ut tempus quod superest, duplicetur. §. pen. Inst. de except. in eum vero, qui vel plus re, vel loco, vel causa petiit, pœna tripli, si quod forte damnum advertarius ex illa causa passus est. d. §. nost. 33. & tot. tit. C. de plus petit. Cæterum hæ pœnæ, si non jure Canon. saltem Moribus abrogatæ sunt Vinn. ad h. §. n. 3. Schultz. ibid. lit. x. & y. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de plus petit. & in Annal. jur. pontif. d. tit.

tit. lib. 2. Ratio illorum Morum justa & evidens est, quia nemo privatus ex alterius delicto vel temeritate lucrum sentire debet. Quare adversario duntaxat ipsum damnum datum reparandum est, & cætera quæ in Repub. bene constituta animadversione merentur, a Præatore puniri debent, ut dixi supra lib. 1. cap. 1. pius. Quomodo autem reus interdum ex hac causa coerceatur, vide apud Zyp. d. loc. §. Vinn. ad h. §. 1. restitutionibus in intergr. minorum & majorum 2 ann. de quibus in *pr.* hujus §. mentio injicitur, ut dixi supra, præsertim ad §. *extran. §. Inst. de heredit. qual. & diff.*

§. 34. Si minus in intentione sua complexus fuerit actor, quam ad eum pertineat: veluti si cuius ei decem (aurei) deberentur, quinque sibi dari oportere intenderit: aut (si) cum totus fundus ejus esset: partem dimidiam suam esse petierit: sine periculo agit. in reliquum enim nihilominus judex adversarium in eodem judicio (ei) condemnat, & constitutione divæ memoriæ Zenonis.

§. 35. Si quis aliud pro alio intenderit: nihil eum periclitari placet, sed in eodem judicio cognita veritate, errorem suum corrigere (ei) permittitur: veluti si is, qui hominem Stichum petere deberet, Erotem petierit: aut si quis ex testamento dari sibi oportere intenderit, quod ex stipulatu debetur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, varia in- | cum sententia Auctior.
 terpretatio & Varii Mores

EPitome constitutionis quæ attingitur in *d. §. 34.* refertur in *l. 1. C. de plus petit.* Sed auctoritate Cujacii ex Basilicis restituta. *Cujac. lib. 12. obs. 21:* errorem tamen suum emendare vel mutare etiam in eodem judicio licitum esse, rescripserunt etiam *Impp. in l. edita 3. C. de edend.* quam confirmant & explicant *l. fidejuss. 32. de negot. gest. l. 4 §. ult. de noxal. ad l. 57 §. 1. de condict. indeb. l. 18 §. 1. unde vi.* Variant tamen hic non solum Interpretes, sed etiam Mores, ut videre licet apud *Christin. decis. 88. vol. 2. Vmn. ad §. 35. in fin. Schultz. ad h. t. lit. z.* Verum ut ut sit de jure Romano vel Moribus, puto me recte in abstracto disputasse, libellum petitionis etiam usq; ad sententiam emendari & mutari posse, modo refundantur expensæ, quas adversarius propter mutationem facere coactus est. Ratio est, quia non est magnum damnum in mora modici temporis. *l. 21. de iud. nec injungendi sumptus inutiles. arg. l. 38. de R. V. nec lites prorahendæ sunt. arg. §. ult. Inst. de except.* *Merul. lib. 4. dist. 4. sect. 3. tit. 1. c. 61.* Quinimo ob dictas rationes judex ex officio, si ipsi de errore exactis & documentis causæ constet, errorem significare tenetur, aut saltem id judicare, quod ex meritis causæ ipsi judicandum videtur, in quem finem etiam salutaris clausula, *vel prout judici bonum &c.* hodie conclusionibus adjecta videri potest. Vide *disp. nost. ad h. §. thes. 20.*

§. 36. Sunt vraterea quadam actiones, quibus non (semper) solidum, quod nobis debetur, persequimur: sed modo solidum persequimur, modo mi-

minus: ut ecce, si in peculium filii servive a-
mus. Nam si non minus in peculio sit, quam p-
sequimur: in solidum dominus paterve conde-
natur. si vero minus inveniat, eatenus conde-
nat iudex, quatenus in peculio sit. Quemad-
modum autem peculium intelligi debeat, suo ord-
proponemus.

Patrem ex cōtractu filii ultra vires peculii dam-
 ri non posse, nō uno in loco traditum est. l. 44.
 47. §. 2. D. de pecul. l. 57. de iudic. ideoque actionem
 peculio interdum exerceri in solidum, interdum
 minus, & quatenus peculium facere potest, certis-
 mæ consequentiæ est. Usum indicavi ad §. 10. h. t.
 quo etiam latius in tit. seq.

§. 37. *Item si de dote (in) iudicio mulier*
gat: placet eatenus maritum condemnari debere
quatenus facere possit, id est, quatenus facultates
eius patiuntur. Itaque si dotis quantitati concu-
rant facultates ejus, in solidum damnatur: si m-
nus, in tantum, quantum facere potest. Propt-
retentionem quoque dotis repetitio minuitur. Na-
ob impensas in res dotales factas, marito (quasi)
retentio concessa est: quia ipso jure necessari-
sumptibus dos minuitur, sicut ex latioribus Dige-
storum libris cognoscere licet.

SUMMARIUM.

Textus confirmatio & ratio | circa retentionem dotis,
cum vario usu & iure novo

Quod maritus quoque actione de dote conventus non teneatur ultra id quod facere potest, responsum itidem est in *l. maritum* 12. § 2. *seqq. solut. matrim.* l. 17. § 1. *non tantum* 20. § 2. *duab. seqq. D. de re iud.* Ratio est reverentia & honos matrimonii, in quo omnia adversa & prospera communia sunt. *l. 1. C. de rei uxor. act. l. si rerum* 52. *de re iud. junct. l. 1. de act. rer. amot.* Moribus Galliae hoc beneficium competentiae abrogatum esse, notat Automnus in *res. l. uxor. § 5. de donat. int. vir.* Sed in Brabantia & Flandria servavit, estis est Zyp. *d. tract. tit. de jure dot. in fin.* Quod hic dicitur de retentione dotis, quæ marito propter impensas in eam factas datur, confirmatur quidem ex jure Pandectarum. *l. quod dicitur §. D. de impens. in res dotal.* Sed jure novo corrigitur *l. un. §. taceat §. C. de rei uxor. act.* aut saltem corrigi debet, quia iniquum est, aliquem suæ rei judicem fieri. *l. 17. de judic.* Restituat ergo dotem domino, & si quas fecit impensas, eas per actionem repetat. Adde *disp. nost. ad h. §. & nostra ad §. 15. Inst. de legat.*

§. 38. Sed & si quis cum parente suo patrono agat: item si socius cum socio, judicio societatis agat: non plus actor consequitur, quam adversarius ejus facere potest. Idem est si quis ex donatione sua conveniatur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio | cumusu.

DE privilegio competentiae (ut vocant) quod pater
tri contra filium, patrono contra libertum com-
petit, agit *l. patronus 17. de re jud.* Ratio est reveren-
tia, quam filius patri, libertus patrono debet. *l. lib-
to 9. D. de obseq. parent. & patron.* De privilegio
quod datur socio contra socium, agit *l. sunt qui 16. de re jud. & l. verum est 63. D. pro soc.* ubi & ratio
datur, quam tamen vix attendendam puto. Quod
& hodie dictum privilegium cessat, teste *Antumna
Cens. Gall. ad l. 8. D. mand.* Denique de privilegio
quod indultum est donatori contra donatarium, agit
l. inter eos 19. §. ult. D. de re jud. Ratio est in *l. 50. de
eod. & in l. ad res 62. D. de aedit. edict.* Vide *disp. ne
ad h. §.*

*§. 39. Compensationes quoque oppositæ, pri-
rumque efficiunt, ut minus quisque consequatur
quam ei debeatur. Nam ex bono & aequo habet
ratione ejus, quod invicem actorem ex eadem ca-
sa præstare oportet, in reliquum eum, cum quo
etum est (condemnat,) sicut jam dictum est.*

HÆc confirmantur & illustrantur ex *l. 4. 5. 6. & 4. C. de compensat.* Plura non addo, ne acta age-
videat, quia abunde de compensationibus diximus
ad *§. 30. h. t.* Adde *Baron. ad h. t. part. alt. sub. fin.*

*§. 40. Cum eo quoque qui creditoribus si-
bonis cessit, si postea aliquid adquisierit, quod ia-
neum emolumentum habeat: ex integro in id, quod
fa-*

facere potest, creditores experiuntur. inhumanum enim erat spoliatum fortunis suis, in solidum damnari.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ratio, jus | Canon. & Mores.

HÆc comprobantur & explicantur ex l. 4. 6. & 7. *D. de cessione bonor.* Ratio allegata est in h. §. nostro in fin. Aliter constitutum videtur jure Canon. c. Odoard. ext. de solut. Moribus cessio variis modis fit, ut videre est apud Auctores in *disp. nost. ad h. §.* relatos, quibus adde *Baron. d. loc.* Vulgo vocatur *hec miserabile beneficium vani cessie* / de quo latius ad §. ult. de replicat. An, quando & quomodo ille qui bonis cessit, fiat infamis, vide in *Nov. 135* & *ibi DD.* *Hotom. illust. quæst. 24.* *Cristin. ad ll. Mechlin. tit. 21. art. 1. & seqq.* *Gudelin. de jur. noviss. 4. c. 16.* *Zyp. in Not. jur. Belg. tit. qui bon. ced. poss.* *Tull. pro Quint. Plin. 1. epist. 4.*

QVOD CVM EO QVI IN ALIENA
POTESTATE EST, NEGOTIVM
GESTVM ESSE DICITVR.

T I T U L U S VII.

Quia (tamen) superius mentionem habuimus de actione qua in peculium filiorum familiarum servorumque agitur, opus est ut de hac actione & de cæteris, quæ eorundem nomine in parentes dominosve dari solent, diligentius admoneamus. Et quia, siue cum servis negotium gestum sit, siue
R r 2 cum

cum his, qui in potestate parentum sunt, eadem jura re jura servantur: ne verbosa fiat disputatio, digamus sermonem in personam servi dominique, eadem intellecturi de liberis quoque & parentibus quorum in potestate sunt. Nam si quid in his proprie servetur, separatim ostendemus.

REcte hic limitat Imperator, eadem fere jura introducta esse circa filiumfam. & patrem, quæ servantur circa dominum & servum, cum propter §. 7. h. tum propter l. servi 14. junct. l. filiusfam. 39. D. O. & A. Hodie hic titulus vix ullum usum habet ut in singulis §§ videbimus. Adde Christin. 2. 3. decis. 34. Automn. in collat. jur. Gall. cum Rom. h. t.

§. 1. Si igitur jussu domini cum servo negotium gestum erit: in solidum prator adversus dominum actionem pollicetur: scilicet quia is, qui contrahit, fidem domini sequi videtur.

Hic §. confirmatur ex l. 1. pr. & §. 1. & seqq. quod jussu. Sed hodie duntaxat directa actio contractu cum filio inito tanquam cum extraneo qui jussu habuit, datur contra patrem, qui jussu Vinn. ad §. ult. h. t. Itaque non nisi nudo ministerio filii pater uti intelligitur. l. ult. D. quod jussu & l. 4. C. eod. Ratio est quod hodie filii censentur emancipati & alii à patre, ut supra sæpius diximus. Quod autem quis per alium facit, hoc ipse fecisse videtur. l. 5. §. 3. de adm. tut.

2. § Eadem ratione prator duas alias in solidum actiones pollicetur: quarum altera exerci-

ria, altera institoria appellatur. Exercitoria tunc habet locum, cum quis servum suum magistrum navi præposuerit, & quid cum eo ejus rei gratia, cui præpositus erit, contractum fuerit. Ideo autem exercitoria vocatur, quia exercitor is appellatur, ad quem quotidianus navis quæstus pertinet. Institoria tunc locum habet, cum quis tabernæ forte, aut cuilibet negotiationi servum suum præposuerit & quid cum eo ejus rei causa, cui præpositus erit, contractum fuerit. Ideo autem institoria appellatur, quia qui negotiationibus præponuntur, institores vocantur. Istas tamen duas actiones prætor reddit, & si liberum quis hominem aut alienum servum navi, aut tabernæ, aut cuilibet negotiationi præposuerit: scilicet quia eadem æquitatis ratio etiam eo casu interveniat.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, usus | eius contrarius eiusque ratio.

Q Uis sit magister navis, qui Græc. *πλοῦτος* dicitur, quis exercitor navis, vulgo *Reeder van een schip* definitur in l. 1. §. 1. & l. 5. D. de exercit. act. Præterea hanc actionem exercitoriam tunc demum contra exercitorem institui potuisse, cum quid negotii cum Magistro navis contractum est, cui est præpositus, tradit quoque *ICtus in d. l. 1. §. non autem 7. D. eod.* Reliqua hujus §. de institore (qui hodie vulgo *reiffacteur* appellatur,) deque institutoria actione confirmata & explicata vide in l. 1. 3. 5. pr. & §. 11. de instit. act. & apud *Jacob. Coren obsv.* 28. Moribus nec re duæ actiones usurpantur, sed tantum directæ ex ipso principali contractu contra ipsos dominos.

R r 3

Ra-

Ratio à me allegata est in §. *præced.* Quare Prætor male & citra necessitatem dictas actiones exercere & instituit. introduxit. Adde *Christin. volum. 3. c. 33. n. 9. Costal. in l. ult. de instit. action. Vinn. hic ad §. ult. h. t. Schultz. ad h. t. lit. b.* Sed quid, si plures sint domini? jure civili singuli possunt conveniri solidum. *d. l. 1. §. ult. de exercit. act.* Sed Moribus Hollandiæ tantum quisque tenetur pro sua portione, teste *Vinn. ad. h. §.* Vide omnino *Christ. decis. 3. §. 34 vol. 3. Carpsov. decis. illustr. Saxon. 10. noster ad tit. Inst. de duob. reis.*

§. 3. Introduxit & aliam actionem prætoriam quæ tributoria vocatur. Namque si servus in peculiari merce sciente domino negotietur, & quicquid cum eo ejus rei causa contractum erit: ita prætorius dicit, ut quicquid in his mercibus erit, quodque inde receptum erit, id inter dominum, si quid debebitur, & cæteros creditores, pro rata portione distribuatur, & (ideo tributoria vocatur) quia ipse domino distributionem prætor permittit. Nam quis ex creditoribus queratur quasi minus ei tributum sit, quam oportuerit, hanc ei actionem adcommodat, quæ tributoria appellatur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ejusque usus.

HÆc innuuntur & expoliantur in *l. 1. pr. §. 1. & l. 5. §. 5. & seqq. D. de tributor. act. l. 1. §. 20. & l. 1. D. de exercit. act.* Moribus hæc actio quoque usus non habet. Quanquam enim si merx, vel quod eo nomine receptum est, æqualiter distribui debeat inter patrem

patrem & cæteros creditores filii, tamen patri non magis competit distributio, quam aliis creditoribus extraneis; quia hodie illi filii, qui mercaturam exercent patre sciente, haud dubie emancipati & extranei intelliguntur. *Schultz. ad h. t. lit. c.* Vide nostra ad §. 36. tit. anteced.

§. 4. Præterea intradocta est actio de peculio, deque eo, quod in rem domini versum erit: ut quavis sine voluntate domini negotium gestum erit, tamen si ve quid in rem ejus versum fuerit, id totum præstare debeat: si ve quid non sit in rem ejus versum, id eatenus præstare debeat, quatenus peculium patitur. In rem autem domini versum intelligitur, quicquid necessario in rem ejus impenderit servus: veluti si mutuatus pecuniam creditoribus ejus solverit, aut ædificia ruentia fulserit, aut familie frumentum emerit, vel etiam fundum, aut quamlibet aliam rem necessariam mercatus erit. Itaque si ex decem puta aureis, quos servus tuus à Titio mutuo accepit, creditori tuo quinque aureos solverit, reliquos vero quinque quolibet modo consumpserit: pro quinque (quidem) in solidum damnari debes: pro cæteris vero quinque eatenus, quatenus in peculio sit. Ex quo scilicet apparet, si toti decem aurei in rem tuam versi fuerint, totos decem aureos Titium consequi posse. Licet enim una est actio, qua de peculio deq; eo, quod in rem domini versum sit, agitur: tamen duas habet condemnationes. Itaque judex, apud quem de ea actione agitur, ante despicere solet, an in rem domini versum sit, nec aliter ad peculii æstimationem

R r 4

tran-

transit, quā aut nihil in rem domini versum intel-
gatur, aut non totum. Cum autē queritur, quantum
in peculio sit, ante deducitur, quicquid servus dom-
no, eive, qui in potestate ejus sit, debet: & quod su-
perest, id solum peculium intelligitur. Aliquan-
tamen id, quod ei debet servus, qui in potesta-
do & ini sit, non deducitur ex peculio: veluti si is
ipsius peculio sit, quod eo pertinet, ut si quis vic-
rio suo servus debeat: id ex peculio ejus non deducitur.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio, Mo- & quæ hic sententia Aucto-
res varii circa contract. filii,

Quæ hic traduntur de actione de in rem verso
probantur & illustrantur ex l. 1. 3. 5. 7. 10. pr. & §.
D. de in rem. vers. Quæ dicuntur de peculio, de qua
actione de peculio, supra comprobata sunt sæpius
præter finalia hujus §. quæ confirmantur & explican-
tur in l. sed si damn. 9. §. pecul. 2. & seqq. usque ad fi-
leg. D. de pecul. Quomodo actio de peculio & actio
de in rem verso dicantur una actio, vide in disp. nov.
24. ad h. §. Moribus actio de in rem verso procul
dubio usu servatur, etiam si quid in rem domini in
viti versum esset, quia nemo cum alterius jactura lo-
capletari debet. Vide nostra ad pr. Inst. quib. mod. 20.
obl. Mores circa contractum filii variant, ut videre e-
apud Schultz. ad h. t. d. lit. c. & Bar. ad h. t. part. alt. Vi-
rum illi Mores nobis rationi consentanei videntur
quibus ipse filius, licet minor 25. ann. obligetur e-
contractu etiam sine consensu patris inito. Ratio est
quia jure gent. quilibet, qui cum judicio & intellectu
contraxit, obligatur, ut supra probavi sæpius. Vic-
etiam

etiam nostra ad §. ult. h. tit. Sed quid, si consentiente pater contraxit? obligatur ipse tantum, non vero pater, nisi pater dedit peculium; quo casu tamen non nisi ad vires peculii tenebitur. arg. l. 25 vers. præsumptionem videl. D. de probat. Longe alia ratio est in marito & uxore ejus, quæ negotiatur. Vide Vinn. ad §. ult. h. t. Baron. ibid. part. alt. Schultz. hic. lit. d.

§. 5. Caterum dubium non est, quin is quoque qui jussu domini contraxerit, cuique institoria vel exercitoria actio competit: de peculio, deque eo quod in rem domini versum est, agere possit. Sed erit stultissimus, si omissa actione, qua facillime solidum ex contractu consequi possit: se ad difficultatem perducatur probandi in rem domini versum esse, vel habere servum peculium & tantum habere, ut solidum sibi solvi possit. Is quoque cui tributoria actio competit, æque de peculio & de in rem verso agere potest. Sed sane huic modo tributoria expedit agere, modo de peculio, & de in rem verso. Tributoria ideo expedit agere, quia in ea domini conditio præcipua non est, id est, quod domino debetur, non deducitur, sed ejusdem juris est dominus, cujus & cæteri creditores. At in actione de peculio ante deducitur, quod domino debetur: & in id, quod reliquum est, creditori dominus condemnatur. Rursus de peculio ideo expedit agere, quod in hac actione totius peculii ratio habetur: at in tributoria, ejus tantum, quo negotiatur. Et potest quisque tertia forte parte peculii, aut quarta, vel etiam minima negotiari: majorem

Rr 5

autem

autem partem in prædiis vel mancipiis, aut fœnel pecunia habere. Prout ergo expedit, ita quisq; vel hanc actionem vel illam eligere debet. Certe qui potest probare in rem domini versum esse: de rem verso agere debet.

Hic locus de electione actionis, quam quis eligere potest, prout ipsi pro re nata expedit, confirmatur ex *l. pen. de tribut. act. & l. 9. §. 1. D. eod. & l. §. ult. D. h. t.* Plura non adjicio, quia usum non habent.

§. 6. Quæ diximus de servo & domino, eodem intelligimus & de filio & filia, & nepote & nepte, & patre avove, cujus in potestate sunt.

Hæc pati exceptionem, apparet ex *§. seq.* Deinde ex eo, quod servus se ipsum non obliget, sed tantum dominum suum, filius vero se ipsum obliget, patrem quoad vires peculii, ut dixi in *pr. tit. nostr. ul. & usum vide.*

§. 7. Illud proprie servatur in eorum persona, quod senatusconsultum Macedonianum prohibuit, mutuas pecunias dare eis, qui in potestate parentis sunt: & ei qui crediderit, denegatur actio tam adversus ipsum filium filiamve, nepotem neptemve, (sive adhuc in potestate sint, sive mortis parentis, vel emancipatione suæ potestatis esse ceperint) quam adversus patrem avumve: sive eo habeat adhuc in potestate, sive emācipaverit. Quapropter ideo senatus prospexit, quia sæpe onerati ære alieno cre

creditarum pecuniarum, quas in luxuriam consum-
mebant, vitæ parentum infidiabantur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, jus nov. sine Auctor.
Mores cum sententia & ratio-

Verba SCti Macedoniani, quæ hunc §. confirmant
& explicant, extant in *l. 1. §. 3. & tot. tit. D. & C. de SCto Macedon.* An Vespasianus hoc primum
introduxerit, an renovaverit, vix ad institutū meum
pertinet. Videatur *Sueton. in vita Vespas. c. 11 Tacit. lib. 11. annal. ubi Claudio tribuit. Cic. lib. 3. offic. ubi*
memorat, Lege Lætoria circumscriptionem adoles-
centum vindicatam esse, quam Plautus in Pseudo-
lo quinam vicenariam vocat. Sed quoniam jure no-
vo omnis dignitas, quæ liberat ob onere Curiae, eti-
am liberet à patria potestate, præfatum SCrum mi-
nus obtinere, testatur *Nov. 81. c. 1. & Zyp. tit. ad Ma-*
cedon. Dubitatum, scribit *Tulden. ad h. t. c. ult.* an ho-
die secundum Mores harum Regionum SCto sua vis
constet. Sed putat, certis tantum casibus constare Ve-
rumenimvero cum non tam spectandum, quid Ro-
mæ fiat, quàm quod fieri debeat. *l. 12. de offic. præsid.*
dixerim, ne quidem eo casu filium tutum
SCto esse, quando creditor ei sciens mutuum in lux-
uriam dedit; quoniam temeritas creditoris filio pro-
desse non debet, ne quis sentiat lucrum ex alterius
delicto, & contractus infringatur, qui cum judicio &
intellectu filii celebratus est. Quin tamen intentio
juris civilis bona sit, nullus dubito. *d. §. 7. in fin. & l. 3. §. 3. vers. pecuniæ ratio. D. de SCt. Macedon. Cic. pro S. Rosc.*
sed modus exequendi non procedit, quum sit contra simplex jus gentium. Punietur er-
go culpa vel dolus creditoris, sed pæna arbitraria, quæ
cum delicto proportionem habeat. Vide *disp. nost.*
ad

ad h. §. thes. 4. disp. 24. & Christin. decis. 35. vol. 3.

§. 8. Illud in summa admonendi sumus, id quod jussu patris dominive contractum fuerit quodque in rem ejus versum erit, directo quoque posse à patre dominove condici, tanquam si principaliter cum ipso negotium gestum esset. Ei quoque qui exercitoria vel institoria actione tenetur directo posse condici placet: quia hujus jussu quoque contractum intelligitur

Hæc confirmantur ex *l. si institor. 29. de reb. crea. l. si quis 17. pr. & §. ult. de instit. act. & l. ult. D. quod juss. l. ult. D. pro. soc.* Moribus tantum directa actio in usu est, ut dixi ad §. 1. & seqq. *h. t.* ubi & ratio addita est,

DE NOXALIBVS ACTIONIBVS.

TITULVS VII.

Ex maleficiis servorum, veluti si furtum fecerint, aut bona rapuerint, aut damnum dederint, aut injuriam commiserint: noxales actiones prodita sunt, quibus domino permittitur, aut litis æstimationem sufferre, aut ipsum hominem noxæ dedere.

Hoc prae erui potest ex *l. 1. D. h. t.* An etiam de quasi maleficiis intelligi debeat, variant *DD.* sed sine utilitate, cum hujus tituli nullus usus sit. Vide tamen *Christin. decis. 188. & seqq. vol. 2.*

§. 1.

§. 1. *Noxa autem, est (ipsum) corpus quod nocuit. id est, servus : noxia ipsum maleficium, veluti furtum, damnum, rapina, injuria.*

DE hac verborum noxæ & noxiæ distinctione & explicatione digladiantur inter se Interpretes acriter, sed quoniam nobis decretum est tractare seria, & non de verbis vitilitigare, remittimus Lectores ad *Balduin. Hotom. Bacchov. Vinn. Giph. ad h. §.*

2. 2. *Summa autem ratione permissum est noxæ deditio fungit. Namque erat iniquum, nequitia eorum ultra ipsorum corpora dominis damnosam esse.*

HÆc ratio extat quoq; in *l. 2. pr. D. h. t.* atq; omnibus *DD.* hætenus æqua visa est. Sed nobis (liceat hoc cum illorū pace dicere) iniqua videtur. Ratio allegatur in *tit. seq.* Adscriptii absque dubio ex suis delictis conveniuntur, non domini illorum. Vide *Baron. ad h. t. part. alt.* Sic & famuli nostri, sed domini non nisi ratione debitæ mercedis tenentur, ut diximus in *disp. nost. ad h. t. thes. 5.*

§. 3. *Dominus noxali judicio servi sui nomine conventus, servum auctori noxæ dedendo liberatur : nec minus in perpetuum ejus servi dominum à domino transfertur. Sin autem damnum ei, cui deditus est, (servus) resarcierit quæsitæ pecunie : auxilio prætoris invito domino manumittitur.*

CONFIRMANTUR hæc ex *l. electio 28. §. ult. D. h. t. & l. 2. in fin. D. si ex noxal. caus. ag.* Ratio est, quia cessante damno, cessat ejus effectus, scilicet noxæ deditio

ditio & servitus, Accedit favor libertatis, cui etiam i
fi Veteres admodum favebant. §. ult. *Inst. de donat*

§. 4. *Sunt autem constituta noxales actiones
aut legibus, aut edicto prætoris. Legibus: veluti
furti ex lege duodecim tabularum, damni iniuriæ
ex lege Aquilia. Edicto prætoris: veluti iniuriarum,
& vi bonorum raptorum.*

Quod hic dicitur, actionem furti ex lege 12. ta
descendere, debet intelligi de furto manifesto, ut
infra probabimus latius ad *tit. de perpet. & tempo
act.* Reliqua hujus §. probantur & explanantur in
2. D. & l. pen. C. h. &

§. 5. *Omnis autem noxalis actio caput sequi
tur. Nam si servus tuus noxam commiserit: quan
diu in tua potestate sit, tecum est actio. Si au
tem in alterius potestatem pervenerit, cum
illo incipit actio esse. At si manumissus fuerit
directo ipse tenetur, & extinguitur noxæ deditio.
Ex diverso quoque directa actio noxalis esse inci
pit. Nam si liber homo noxiam commiserit, &
servus tuus esse cœperit, (quod quibusdam casibus
effici primo libro tradidimus) incipit tecum esse no
xalis actio, quæ ante directa fuisset.*

Quod noxa vel actio noxalis caput sequatur, pa
sim responsum est, ut in l. 20. l. ult. D. h. t. l. 2. pr.
ex nox. caus. l. 21. commod. l. 1. §. 18. depos. De manu
misso idem refert l. 4. C. an serv. pro suo facti. Alter
casus, ubi directa actio sit noxalis, evincitur ex l. 1. in
fin. de privat. delict. & l. 7. §. 1. de capit. minut. juncti
us, quæ diximus ad tit. 3. Lib. 1.

§. 6

§. 6. Si servus domino noxiam commiserit, actio nulla nascitur. Namque inter dominum & eum, qui in potestate ejus est, nulla obligatio nasci potest. Ideoque & si in alienam potestatem servus pervenerit, aut manumissus fuerit: neque cum ipso, neque cum eo, cujus nunc in potestate sit, agi potest. Vnde si alienus servus noxiam tibi commiserit, & is postea in potestate tua esse cœperit, interdicitur actio, quia in eum casum deducta sit, in quo consistere non potuit. Ideoque licet exierit de tua potestate, agere non potes: quemadmodum si dominus in servum suum aliquid commiserit, nec si manumissus aut alienatus fuerit, servus ullam actionem contra dominum habere potest.

HÆc confirmantur ex l. 1. C. h. t. & d. l. ult. C. an serv. pro suo fact. l. si alienus 37. D. h. t. Sed meritam subtilitatem continent, ideoque ne quidem apud Illos Populos usum habitura, qui proprie servos habent; multo minus inter dominum & famulum ejus. Quinimo domestica delicta plerumque gravius puniuntur, quam ab extraneis commissa. In levioribus vitiis modica castigatio domino in famulum, ut patri in filium concessa videtur.

§. 7. Sed veteres quidem hoc in filiis familiarum masculis & fœminis admiscere: nova autem hominum conversatio hujusmodi asperitatem recte respuendam esse existimavit, & ab usu communi hoc penitus recessit. Quis enim patiatur filium suum & maxime filiam, in noxiam alii dare: ut pe-

ne

ne per (filii) corpus pater magis quam filius peccletur: cum in filiabus etiam pudicitiae favor bene excludat? Et ideo placuit in servos tantummodo noxales actiones esse proponendas, cum apud veteres legum commentatores invenerimus sepius dictum, ipsos filios familiarum pro suis delictis potest conveniri.

DE hoc veteri iure liberorum loquitur Papinianus in lib. de fragm. vet. JCtorum tit. 2. Verba finalia confirmantur ex l. tum ex contractib. 57. D. de jud. l. 33. & duab. seqq. D. h. t. Cæterum hodie pater non teneretur quoad peculium, licet filius ex privato delicto condemnatus esset in poenam pecuniariam quia ad hoc non intelligitur datum, & est mera inutilitas, quod in iudicio quasi contrahatur. l. 3. §. 11. l. de pecul. Vide Baron. ad h. t. part. alt. & Schult. ibidem.

SI QUADRUPES PAUPERIE FECISSE DICATUR.

TITULUS IX.

Animalium nomine, quæ ratione carent, si quæ lascivia, aut pavore, aut feritate pauperiem fecerint, noxalis actio lege duodecim tabularum prodita est. Quæ animalia si noxæ dedantur, proficiunt reo ad liberationem: quia ita lex duodecim tabularum scripta est, ut puta, Si equus calcitro fus calce percusserit, aut bos cornu petere solitus (cornu) petierit, Hæc autem actio in iis, quæ

que contra naturam moventur, locum habet. Ca-
 terum si genitalis sit feritas, cessat actio.
 Denique si ursus fugerit, & sic nocuerit, non po-
 test quondam dominus conveniri: quia desuit do-
 minus esse, ubi fera evasit. Pauperies autem est
 damnum sine injuria facientis datum. Nec enim
 potest animal injuriam fecisse dici, quod sensu
 caret. Hæc quidem ad noxalem pertinet actio-
 nem.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio & va- | ctoris.
 Mores cum sententia Au-

Hoc princip. collectum videtur ex *l. 1. pr. §. 3. 4.*
7. §. 10. D. h. t. Ratio sumi potest ex *§. 2. tit. pr. ad.*
ad. Variant tamen Mores, ut videre est apud *Zyp.*
tract. tit. ad l. Aquil. §. si quadrup. Bus. ad h. t. D. Jo-
ann. à Sande lib. 5. tit. 7. def. 5. §. 6. §. in disp. nost. 24.
ad h. pr. thes. 6. ubi illos Mores probavi, quibus recep-
 tum est, ut ipsum damnum datum dominus qua-
 rupedis vel bipedis repararet. *arg. l. 74. §. 155. pr. D.*
de R. J. Quoniam ergo sæpe nec vacat nec prodest
 qui pauperiem passus est, quadrupedem noxæ no-
 mine accipere, debet dominus quadrupedis suo pe-
 culo bestias alere, & damnum datum resarcire arbi-
 trio judicis. Distinguendum enim hic esse inter e-
 um qui voluptatis gratia, & eum qui necessitatis cau-
 sa mansuetas quadrupedes alit: item inter magnum
 & leve damnum, nemo ibit inficias. Facit huc *c. 21.*
rod. c. si bos §. c. fin. de injur. Adde *Tholosan. 39. c.*
 2.

§. I. Caterum sciendum est, ad lictio edicto

S f

pro-

prohiberi nos canem, verrem, aprum, ursum,
nem ibi habere, qua vulgo iter sit: & si adve-
ea factum erit, & nocitum libero homini esse a-
tur, quod bonum & æquum iudici videtur, i-
dominus condemnatur. caterarum (vero) rerum
quanti damnum datum sit, dupli. Præter has autem
adilitias actiones, & de pauperie locum habet.
Nunquam enim actiones, præsertim pœnales
eadem re concurrentes, alia aliam consumit.

S U M M A R I U M.

Textus illustratio cum usu | forensi.

A Ccuratius de pœna ejus, qui feram bestiam
centem in eo loco habuit, ubi vulgo iter fieri
let, agit *l. hi enim* 40. 41. & 42. *D. de ædilit. edict.*
l. 3. D. h. t. Moribus pœnæ fere sunt arbitrariæ. Zy-
pœn. Vide tamen *Exod. c. 21.* Præter has, inquit
dilit. actiones etiam de pauperie locum habet
quod Moribus procedit, aut saltem procedere debet
etiam si fera bestia non sit amplius in potestate
mini; & sic intelligo Mores Galliæ apud *Baldum*
pr. h. t. Ratio autem hic subjecta refertur totidem
verbis in *l. pen. D. de O. & A. l. 130. de R. J.* ad qua-
de *Anton. Fab. ad d. l. 130. &* Alios, qui ex professione
concursum actionum commentati sunt.

D

DE IIS PER QVOS AGERE
POSSVMVS.

TITULUS. X.

Nunc admonendi sumus, agere posse quemlibet
minem, aut suo nomine, aut alieno. Alieno,
luti procuratorio, tutorio, curatorio: cum olim
usu fuisset, alterius nomine agere non posse,
si pro populo, pro libertate, pro tutela. Pra-
erea lege Hostilia permissum erat furti agere eo-
m nomine, qui apud hostes essent, aut reipubli-
ca causa abessent, quiue in eorum cuius tutela es-
set. Sed quia hoc non minimam incommoditatem
bebat, quod alieno nomine, neque agere, neque
cipere actionem licebat: cœperunt homines per
curatores litigare. Nam & moribus, & aetas,
necessaria peregrinatio, itemque alia multa causa
de hominibus impedimento sunt, quo minus rem
am ipsi exequi possint.

Us vetus & ratio ejus traditur in *l. nemo* 123. *pr. de*
R. J. l. 2. §. deinde 6. *D. de orig. jur. Gell. lib. 20. c. 1.* Ra-
tionis exceptionis in populo & pupillo perspicua est.
Ratio exceptionis in causa libertatis haud obscura
ex *tit. C. de assert. toll.* Ratio denique exceptionis
casu furti haud dubie in odio furum fundata est.
Ratio vero cur postea per procuratores agere per-
missum fuerit, redditur in *l. 1. §. pen. de procurat.*

Sf 2

§. I.

§. 1. Procurator neque certis verbis, nec
 praesente (semper) adversario, imo plerumque
 ignorante constituitur. Cuicumque enim per-
 seris rem tuam agere, aut defendere, is tuus
 curator intelligitur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, & quid ! hodie circa procuratores

Hic locus confirmatur & explicatur ex l. 1.
procurat. Nota ergo olim procuratores
 formula verborum constitutos fuisse, ut hodie
 formula substituendi plerumque dantur. Mor-
 munus Procuratorum non privatum, sed publicum
 & pars Advocationis est. Unde & inviti munus
 pere tenentur, & nemo nisi per eos litigare pot-
 teste *Zyp. tit. de procurat. Baron. & Vinn. ad h. t.*
 pliorem usum vide in *disp. nost. ad h. t. thes. 7.* &
Schultz. ad h. t. & Zyp. tit. de postul. & seq. Guald.
de jure noviss. lib. 4. c. 4. Bus. ad l. 1. §. 5. D. de postu-
tot. tit. de procurat. Treutl. disp. 9. thes. 6. vol. 1. Ch.
ad ll. Mechlin. tit. 1. art. 25. 36. 39. & 47. decis. 107.
seqq. plur. vol. 2.

§. 2. Tutores & curatores quemadmo-
 dum constituantur, primo libro expositum est.

Quibus modis jure Romano & Moribus non
 tutores seu curatores constituantur, diximus
Lib. 1. Inst.

DE SATISDATIONIBVS

TITULUS. XI.

Satisfactionum modus alius antiquitati placuit, immo novitas per usum amplexa est. Olim enim in rem agebatur, satisfacere possessor compellatur, ut si victus (esset,) nec rem ipsam restitueret, nec litis aestimationem, potestas esset petitis aut cum eo agendi aut cum fidejussoribus ejus, ut satisfactio appellatur judicatum solvi. Unde et sic appelletur, facile est intelligere. Nam si stipulabatur quis, ut solveretur sibi, quod esset judicatum. Multo magis, is qui in rem actione conveniebatur, satisfacere cogebatur, si a quo nomine judicium accipiebat. Ipse autem, qui in rem agebat, si suo nomine petebat, satisfactio non cogebatur. Procurator vero si in rem agebat, satisfacere jubebatur, rem ratam dominum habiturum. Periculum enim erat, ne iterum dominus de eadem re experiretur. Tutores (vero) et curatores eodem modo quo et procuratores satisfacere debere, verba edicti faciebant: sed aliquando et agentibus satisfactio remittebatur. Hac itaque variant, si in rem agebatur.

SUMMARIUM.

Textus probatio, interpretatio ac limitatio.

Quod reus in actione in rem satisfactionem præstare debuerit judicatum solvi (vulgo *bozge stellen*
Sf 3 *booz*)

voort getwijfde) five proprio, five alieno nomine conventus, docet quoque Ulpianus in *l. si eum 3. fidejuss. l. 8. D. judicat. solv. junct. l. 1. C. uti possit* mo si alieno nomine possessor conventus erat, et de rato cavere tenebatur. *l. Pomp. 40. §. 2. D. de pro* Ipsum vero actorem non, nisi quando alieno nomine agebat, satisfedisse rem ratam dominum habentem, apparet ex *l. quo enim 12. §. 1. D. rat. rem.* Quod tamen in primis accipiendum videtur de procuratore, de quo dubitatur, ut notat hic *Bacch. & V. ad h. pr.* Qui etiam verba de tutoribus & curatoribus eodem modo accipienda docent. *l. vulgo 23. de adm. junct. l. servum 33. §. ait. prator 3. D. de procurat.*

§. 1. Si vero in personam ab actoris quidam parte eadem obtinebant, quæ diximus, in actione qua in rem agitur: ab ejus vero parte, cum qua agitur, siquidem alieno nomine aliquis intervenit, omnimodo satisfidaret, quia nemo defensor in actione sine satisfactione idoneus esse creditur. Quod si proprio nomine aliquis judicium accipiebat in personam: judicatum solvi satisfidare non cogelatur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio | cum diff. remissive.

Idem observatum fuisse in actione personali respectu actoris, quod diximus de actione in rem, confirmatur ex *d. l. 33. §. 3. de procur. junct. l. si procur. eod. l. 3. §. 2. D. ut in possess. legat. & l. ne satisfidat. 21. rem rat. hab.* Procuratorem vero rei omnimodo satisfidasse judicatum solvi, five habebat mandat. five habebat, demonstrat *d. l. 21. l. 1. C. de satisfid. & l. 5. §. 1. quæ*

lib. ex caus. in poss. Ratio generalis hic relata red-
ditur quoque in *l. qui prop. 46. §. 2. D. de procur.* Rati-
onem specialem vide hic apud *Vinn.* Sed non ipsum
eum, si proprio nomine se defendebat, ostendit. *d.*
§. §. ult. in fin. Rationem differentiae in hoc tertio
inter reum conventum actione in personam, &
conventum actione in rem, vide apud *Hotomann.*

§. 2. Sed hodie hac aliter observantur. Sive
cum quis in rem actione convenitur, sive persona-
suo nomine, nullam satisfactionem pro litis aesti-
matione dare compellitur: sed pro sua tantum per-
sona, quod in iudicio permaneat usque ad terminum
litis, vel committitur suae promissioni cum iure ju-
rando (quam juratoriam cautionem vocant) vel nu-
quam promissionem, vel satisfactionem pro qualita-
te personae suae dare compellitur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum usu | remissive.

Hæc rei satisfactio permanendi in iudicio usque
ad finem attingitur quoque in *Nov. 53. 96.* §
12. ubi non tantum Viri illustres iurato promittunt,
sed etiam illi, qui fideiussores reperire non possunt.
Adde *l. ult. C. de dign.* § *Auth. general. C. de Episc.* §
Cler. Nudæ promissioni committuntur Clerici. *l. cum*
cleric. 25. § *Omnes 33. C. eod.* Rerum autem immo-
bilium possesores neque jurant, neque promittunt,
sed sufficit, quod possideant res immobiles. *l. pen. pr.*
D. qui satisfd. cog. DD. aliter. Vide usum apud *Treutl.*
disp. 5. vol. 1. thes. 2. lit 2. b. § *thes. 4. in fin.*

§. 3.

§. 3. *Si autem per procuratorem lis vel infertur, vel suscipitur, in actoris quidem personam si non mandatum actis insinuatum est, vel praesens dominus litis in iudicio procuratoris sui personam confirmaverit: ratam rem dominum habiturum satisfactionem procurator dare compellitur: eadem observando, & si tutor, vel curator, vel aliae tales personae quae alienarum rerum gubernationem receperunt, litem quibusdam per alium inferunt.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio limitatio | remissive.
& varia interpret. de tutorib.

Litimationem huius §. attigi in *pr. h. t.* Si ergo constat de mandato procuratoris ab actore constitutum minime opus est satisfactio. *d. l. i. C. de satisf. l. 6. de procur. l. i. C. eod.* Sed tunc demum opus est, quando dubitatur de mandato. *d. l. i. C. de procur. & d. 3. §. 2. ut in poss. legat. & quando conjunctae personae agunt. l. 35. & l. 40. §. ult. D. de procur. & sic intelligi d. l. servum 33. §. 3. & l. 39. §. i. D. eod.* De tutoribus similibus quod hic dicitur, varie explicatur, ut videtur est apud *DD. ad h. §.*

§. 4. *Si vero aliquis convenitur, si quidem praesens procuratorem dare paratus est, potest et ipse in iudicium venire, & sui procuratoris personam per iudicatum solvi satisfactioem solenni stipulatione firmare, vel extra iudicium satisfactioem exponere, per quam ipse sui procuratoris fidei jussor existat pro omnibus iudicatum solvi satisfactiois clausulis. ubi & de hypotheca suarum rerum convenire compellitur, sive in iudicio promissum*
feri

erit, siue extra iudicium caverit, ut tam ipse, quam heredes ejus obligentur. Alia insuper cautela, vel satisfatione propter personam ipsius exponenda, quod tempore sententiae recitandae in iudicium veniet, vel si non venerit, omnia dabit fidejussor, quae in condemnatione continentur, nisi fuerit provocatum.

DE modis quibus reus pro procuratore sub satisf. dat. iudicatum solvi, & sic eum confirmat, agit quoque l. 2. §. hoc etiam 5. C. de jurejur. propt. calumn. §. Nov. 112. in fin. junct. l. 6. D. iudicat. solv. Altera cautio, de qua hic in fine, nova & insolens est. Vide Hotoman. ad h. §.

§. 5. Si vero reus praesto ex quacunque causa non fuerit, & alius velit defensionem ejus subire, nulla differentia inter actiones in rem vel personales introducenda, potest hoc facere: ita tamen, ut satisfationem iudicatum solvi, pro litis aestimatione praestet. Nemo enim secundum veterem regulam (ut jam dictum est) alienae rei sine satisfatione defensor idoneus intelligitur.

HÆc confirmantur d. l. 46. §. 2. D. de procurat. §. l. 110. §. 1. de R. J. Ratio vero, cur quis absentem sub cautione iudicat. solvi defendere possit (licet etiam nullum mandatum habeat) hæc dari potest, quod publice intersit, absentes à quibuscunque defendi. d. l. 33. §. publice 2. D. de procur.

§. 6. Quae omnia apertius & perfectius à quotidiano iudiciorum usu in ipsis rerum documentis apparent.

S f s

Verè

VErè hæc Imperator, quia Praxis Theoriæ lucerna est. Verba sunt Pineli ad *l. 2. C. de rescind. v. c. part. 2. c. 4. n. 2.* Ego, inquit, post longam legendi professionem, postque diligentissimam foro navatam operā, in ea sum sentētia, quod Theoria sine praxi digestam solidamque juris cognitionem præstare nequeat, praxisque absque theoria maxime periculosa & manca evadat. Vide etiam ea, quæ in *præfat. præmisi.*

§. 7. Quam formam non solum in hac regia urbe, sed (etiam) in omnibus nostris provinciis (et si propter imperitiam forte aliter celebratur) obtinere censemus, quum necesse sit, omnes provincias, caput omnium nostrarum civitatum, id est, hanc regiam urbem, ejusque observantiam sequi.

S U M M A R I U M.

Ufus hujus §. & tot. Tit. va- | rius cum sententia Auctoris.

QUomodo & quatenus etiamnum hodie multæ Gentes Jus Romanum imitentur, dixi ad *tit. 2. Lib. 1.* Ufus hujus tituli hodie exiguus est. Nam nullus procurator, nullus defensor alterius admittitur, nisi ostenderit mandatum, exceptis quibusdam personis & casibus, in quibus pietas regulam temperat. Deinde satisfactio judicātū solvi in peregrinis & arrestatis (venia detur Pragmaticorum vocabulis) sæpius locum habet, raro inter cives ejusdem Civitatis, præsertim si possessores sunt rerum immobilium, quæ nullo ære alieno gravatæ sunt. Et quoniam hic variant Mores, dixerim illos adprobandos, de quibus jam dixi; salvo tamen arbitrio judicis, cui hic multum tribuendum puto. Vide *Bus. ad tit. qui satisd. cog. & tit. judicat. solv. Zyp. tit. de satisfando. Gudel. lib.*

lib. 4. c. 4. § 5. Vinn. Baron. & Schultz. ad h. t. Christi.
fin. decis. 145. vol. 2.

DE PERPETUIS ET TEMPO-
RALIBVS ACTIONIBVS, ET QVÆ AD
HEREDES ET IN HEREDES
TRANSEVNT.

TITULUS. XII.

Hoc loco admonendi sumus, eas quidem actio-
nes quæ ex lege, senatusve consulto, sive ex sacris
constitutionibus proficiuntur: perpetuo solere an-
tiquitus competere, donec sacræ constitutiones,
tam in rem, quam in personam actionibus certos
fines dederunt: eas vero, quæ ex propria prætoris
iurisdictione pendent, plerumque intra annum vi-
vere, nam & ipsius prætoris intra annum erat im-
perium. Aliquando tamen & in perpetuum ex-
tenduntur, id est, usque ad finem ex constitutio-
nibus introductum: quales sunt eæ, quas bonorum
possessori, ceterisque qui hæredis loco sunt, accom-
modat. Furti quoque manifesti actio, quamvis
ex ipsius prætoris iurisdictione proficiatur, tamen
perpetuo datur absurdum enim esse existimavit an-
no eam terminari.

SUMMARIUM.

Textus comprobatio, sed | ris veteris.
rejecta cum probatione ju-

O Lim actiones civiles perpetuas fuisse, apparet ex
Cōstitutionibus Impp. quibus coarctatæ sunt,
publi.

publicæ utilitatis gratia. arg. l. 1. D. de usucap. Vide tot. tit. C. de præscr. long. § l. 3. & 4. C. de præscript. longiss. temp. junctis iis quæ diximus ad tit. de usucap. De actionibus Prætoriiis vide l. in honor. 35. D. de O. & A. De officio Prætoris annuo vide Afcon. in orat. Cic. pro Corn. Balbo. & Augustin. de legib. Pop. Rom. De possessoria & fideicommissaria hereditatis petitione, de quibus hic mentio fit, vide tot. tit. pen. & ult. Lib. 5. D. An actio furti manifesti in quadruplum recte hic ex jurisdictione Prætoris originē trahere dicatur, exigui momenti quæstio est, ut constat ex iis quæ dixi ad §. 5. tit. 1. Lib. 4. Deinde sufficit mihi, quod actio quæ semel justa & naturali ratione competuit, non possit tolli, nisi aliâ ratione fortiori, & per consequens, nulla præscriptione temporis. Probo ergo jus vetus hic in pr. propositum, quod & in foro servari videtur, ut demonstravi ad d. tit. de usucap.

§. 1. Non autem omnes actiones quæ in aliquem aut ipso jure competunt, aut à prætore dantur, & in heredem æque competunt, aut dari solent. Est enim certissima juris regula, ex maleficis pœnales actiones in heredem (rei) non competere (veluti) furti, vi bonorum raptorum, injuriarum, damni injuriæ. Sed heredibus hujusmodi actiones competunt, nec denegantur, excepta injuriarum actione, & si qua alia similis inveniatur. Aliquando tamen etiam ex contractu actio contra heredem non competit: veluti cum testator dolose versatus sit, & ad heredem ejus nihil ex eo dolo pervenit. Pœnales autem actiones, quas supra diximus, si ab ipsis principalibus personis fuerint contestata-

testata, & heredibus dantur, & contra heredes transeunt.

S U M M A R I A.

- | | |
|-----------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|
| 1. Textus probatio, ratio
& exceptiones cum usu. | quidem ex contractu transfe-
ratur actio in heredes. |
| 2. Quis ille casus, ubi ne- | |

Actiones ex maleficiis non dari contra heredes, re- 1.
sponsum itidem est in *l. pupillum* 111. §. ult. de R.
J. l. 1. de priv. delict. De actione injuriarū, quod ne qui-
dem heredibus detur, idem traditur in *d. l. 1. in fin. pr.*
& *l. injur.* 13. pr. D. de injur. Ratio ejus non obscure
indicatur in §. ult. de injur. Ratio vero, cur nec hæc
actio, nec superiores in heredes dentur, aperta est in
l. 20. D. & l. 22. C. de pæn. Exceptis duobus casibus,
quorum unus hic significatur, & confirmatur. *l. omnes*
action. 139. de R. J. alter casus est in *l. sicuti* 38. D. eod.
Quis autem ille casus sit, ubi ne quidem actio ex con- 2.
tractu transfertur in heredes, disputant Interpretes
hic, ut videre est in *disp. nost. ad h. §.* ubi nos hunc lo-
cum de deposito miserabili intelligendum statui-
mus. Moribus Belgii rectius actiones pœnales mu-
tatas esse in rei persecutorias, dixi ad §. 16. 21. &
seqq. de act. Adde Antumn. in *Censur. Gall.* ad l. 17.
& 18. D. quod. met. caus. gest. Imbert. *Enchirid. lit. c.*
pag. 89.

§. 2. Superest, ut admoneamus, quod si ante
rem judicatam is, cum quo actum est, satisfaciat
actori, officio judicis convenit eum absolvere, licet
in ea causa fuisset judicii accipiendi tempore, ut
damnari deberet, & hoc est, quod antea vulgo di-
cebatur, omnia judicia absolutoria esse.

Quum

Quum actio instituta tantum spectet jus partium litigantium, quidni iudex deberet reum absolvere ab actione, si reus offert quodcunque actor sibi deberi prætendit? Facit *l. si reus 73. de procurat. & l. 5. hoc edicto. pr. D. de publican. & vectigal.* Salva tamen poena, quâ temere litigans puniri debet. *l. 13. §. 6. C. de judic.* Vide etiam exceptionem apud Joan. à Sande. *lib. 1. tit. 18. def. 1.*

DE EXCEPTIONIBVS.

TITULUS. XIII.

Sequitur, ut de exceptionibus dispiciamus. Comparatae autem sunt exceptiones defendendorum eorum gratia, cum quibus agitur. Sæpe enim accidit, ut licet ipsa persecutio, qua actor experitur, iusta sit, tamen iniqua sit adversus eum, cum quo agitur.

Ratio cur sæpe contra actionem, quæ stricto jure competit, detur tamen exceptio, confirmatur *l. 1. §. 1. D. de dol. mal. except.* Rectius tamen Tribonianus præmisisset accuratiorem definitionem exceptionis, quæ extat in *l. 2. pr. D. except.* his verbis: exceptio est exclusio actionis, scilicet vel pro tempore vel in totum. Hac definitione simul indicatur divisio, de qua in *§. 8. h. t.*

§. 1. Verbi gratia, si metu coactus, aut dolo inductus, aut errore lapsus, stipulanti Titio promissisti, quod non debueras (promittere:) palam est jure civili te obligatum esse: & actio, qua intenditur dare te oportere, efficax est: sed iniquum est
te

te condemnari. Ideoque datur tibi exceptio, quod metus causa, aut doli mali, aut in factum composita ad impugnandam actionem.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio & | factum sit.
quid & quando exceptio in |

Ratio, cur stipulatio metu inita stricto jure valeat, redditur in *l. si mulier 21. §. pen. D. quod met. caus.* Ratio exceptionis est in *l. 1. D. eod. Aristot. lib. 3. Eth.* 7. De exceptione doli jam dixi in *pr.* De exceptione in factum, quæ competit ei, qui per errorem stipulanti promisit, quod tamen ei, non debebat, agit *l. 7. D. de except. dol. mal. §. l. si quis 36. de V. O.* ubi quidem in casu nostro datur exceptio doli, sed quæ generalis est, & concurret cum aliis exceptionibus specialibus. *l. 2. §. §. generaliter 5. D. de except. dol.* Dicitur autem hæc exceptio in factum (ut & actio in factum) quando scilicet factum intercessit, quod non est justum vel licitum, & tamen non datur actio vel exceptio speciale nomen habens. Quo casu dicunt *J. Cti.* competere actionem vel exceptionem in factum. *tot. tit. de præscript. verb. junct. l. 4. §. adversus 16. de dol. mal. except.* Quæstiones ad *h. §.* pertinentes vide in *Christm. decis. 116. §. seqq. disp. nost. ad d. §. ubi & usum* indicamus.

§. 2. Idem juris est, si quis (quasi) credendi causa pecuniam à te stipulatus fuerit, neque numeraverit. Nam, eam pecuniam à te repetere posse eum, certum est, dare enim te oportet, quum ex stipulatione tenearis. Sed quia iniquum est, eo nomine te condemnari: placet exceptione pecuniæ
non

non numerata te defendi debere. cuius tempora non (secundum quod jam superioribus libris scriptum est) constitutione nostra coarctavimus.

DE hac exceptione non numeratae pecuniae (qua competit hic ei, qui stipulanti creditori quasi credituro promiserat, se redditurum mutuum) dixi ab unde ad tit. *Inst. de liter. oblig.* Adde l. 2. §. 3. in fin. de dol. mal. except.

§. 3. *Præterea debitor si pactus fuerit cum creditore, ne à se pecunia peteretur, nihilominus obligatus manet, quia pacto convento obligationes non omnino dissolvuntur, quia de causa efficax est adversus eum actio, quam actor intendit, Si apparet eum dare oportere. sed quia iniquum est, contra pactiorem eum condemnari: defenditur per exceptionem pacti conventi.*

HÆc confirmantur ex illa ratione, quod pactum duntaxat naturale vinculum obligationis vel liberationis pariat, atque adeo obligationem naturalem & civilem simul tollere nequeat, nisi ope exceptionis. l. 7. §. 4. l. 27. §. 2. *D. de pact.* Sed hæc subtilitas apud Nos usum non habet, ut dixi ad tit. *Inst. quib. mod. toll. oblig.*

§. 4. *Æque si debitor creditore deferente iuraverit, nihil se dare oportere: adhuc obligatus permanet. sed quia iniquum est de perjurio queri, defenditur per exceptionem iurisjurandi. In iis quoque actionibus, quibus in rem agitur, æque necessaria sunt exceptiones, veluti si petitore deferente*

nte possessor juraverit eam rem suam esse, & nihilominus petitor eandem rem vindicet. licet enim verum sit, quod intendit, id est, rem ejus esse: iniquum tamen est possessorem condemnari.

Hæc comprobantur & illustrantur ex l. 3. pr. Gl. 7. D. de jurejur. Ratio vero, cur stricto jure debitor si judicavit, nihilominus conveniri queat, hæc est, scilicet ut ex pacto, sic etiam ex simplici jurejurando tantum naturale vinculum nascitur. l. Stich. 95. §. naturale. 4. D. de solut. Usus jam dixi sæpius. Vide etiam quæ dixi ad §. 1. Inst. de act.

§. 5. Item si in judicio tecum actum fuerit, sive in rem, sive in personam: nihilominus obligatio durat, & ideo ipso jure de eadem re postea adversus te agi potest, sed debes per exceptionem rei judicatæ adjuvari.

Quoniam sententia judicis per se non habeat vim legis aut juris, sed tantum habeatur pro rei veritate, ideo ipso jure non tollit obligationem. Itaque usus absolutus tantum exceptione rei judicatæ tutus intelligitur. tot. tit. de except. rei jud.

§. 6. Hæc exempli causa retulisse sufficiat. Illi quoque quam ex multis variisque causis exceptiones necessariae sint, ex latioribus Digestorum seu Pandectarum libris intelligi potest.

§. 7. Quarum quædam ex legibus, vel ex iis legibus vicem obtinent, vel ex ipsius prætoris jurisdictione substantiam capiunt.

T t

Hæc

HÆc confirmatione non egent. De ratione
dixi nonnihil ad §. 2. *de iustit. & jur.* Quinimodo
la definitio exceptionis cum uno atque altero ex
plo sufficiens fuisset. An dentur exceptiones ex
gibus proprie dictis, & quænam sint illæ, quæ
ex SCtis & jure Prætorio, parum curo, quia u
non habent.

§. 8. *Appellantur autem exceptiones
perpetuæ & peremptoriæ, alia temporales & a
toria.*

HÆc divisio sumpta est ex l. 2. §. ult. *D. h. t.* & c
firmatur præterea aliis legibus. l. 5. §. 8. *C. de
2. C. sent. resc. non poss.*

§. 9. *Perpetuæ & peremptoriæ sunt, quæ semper
agentibus obstant, & semper rem, de qua agitur
perimunt, qualis est exceptio doli mali, & quæ
metus causa factum est, & pacti conventi, &
ita convenerit, ne omnino pecunia peteretur.*

S U M M A R I U M.

Textus probatio, & quid | conform. sentent.
hodie circa except. trium |

HÆc definitio & dicta exempla probantur ex
D. h. t. Plures species perpetuarum exceptionum
vide apud *DD. ad h. §.* ubi & hanc referunt, quæ
citur trium conformium sententiarum. *l. un. C. ne l. in
un ead. caus.* Sed ea in praxi non servatur, teste *M.
1. obs. 15. Christ. volum. 4. decis. 122.* Disputant
Interpretes, quæ ratione dicantur hæ exceptiones
petuæ, sed frustra, quia hodie revera sunt perpetuæ
aut saltem esse debent, ut dixi ad *tit. de perpetu
temporal. act. & tit. de usucap.*

§. 10. Temporales atque dilatoriae sunt, quae tempus nocent, & temporis dilationem tribuunt: talis est pacti conventi, cum ita convenerit, ne intra certum tempus ageretur, veluti intra quinquennium, nam finito eo tempore non impeditur for rem exequi. Ergo ii, quibus intra certum tempus agere volentibus objicitur exceptio aut pacti conventi, aut alia similis: differre debent actionem & post tempus agere. Ideo enim & dilatoria istae exceptiones appellantur. Alioqui si intra tempus egerint, objectaque sit exceptio, neque eo iudicio quicquam consequerentur, propter exceptionem, neque post tempus olim agere poterant, nec temere rem in iudicium deducebant, & contumebant, qua ratione rem amittebant: Hodie autem non ita stricte hoc procedere volumus, sed cum ante tempus actionis vel obligationis litem intrare ausus sit, Zenoniana constitutioni subiacere nolumus, quam sacratissimus legislator de iis, qui tempore plus petierint, protulit: ut & inducias eas ipse actor sponte indulserit, vel quas naturae actionis continet, si contempserit: in duplum habet ii, qui talem injuriam passi sunt, & post eas litas, non aliter litem suscipiant, nisi omnes expensas litis antea acceperint, ut actores tali poena territi, tempora litium doceantur observare.

Haec definitio & haec exempla referuntur quoque in d. l. 3. D. h. t. De differentia juris veteris & novi circa qui petit plus tempore, dixi ad §. 33. de ad. ubi & aliam vide. Plures species, de quibus Nos disputamus

T t 2

ad

ad *h. §.* vide in *d. disp.* 24. ubi significamus quod
Mores, qui à jure Civili dissentiunt, ratione scilicet
temporis intra quod omnes exceptiones opponi
bent. Vide & *Vinn. ad §. ult. h. t.*

§. II. Præterea etiam ex persona sunt di-
toriae exceptiones, quales sunt procuratoriae: vel
si per militem aut per mulierem agere quis vel
Nam militibus, nec pro patre vel matre, vel uxo
nec ex sacro rescripto procuratorio nomine exper
conceditur: suis vero negotiis superesse sine offe
sa (militaris) disciplinae possunt. Eas vero e-
ceptiones, quæ olim procuratoribus propter infan-
vel dantis, vel ipsius procuratoris opponebantur
cum in judiciis frequentari nullo modo perspe-
mus, conquirere sancimus, ne dum de iis altero-
tur, ipsius negotii disceptatio proteletur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & vera | interpretatio cū refutatione

DE procuratoriis exceptionibus loquitur eadem
l. 3. in fin. D. h. t. l. 57. § 62. de procurat. Qu
DD. ex verbis finalibus hujus §. colligunt, Imper
torem Justinianū infames admisisse ad munus pu-
curatoris, plane falsum existimo; quoniam tantum
dicit, quod istæ exceptiones non debeant ipsum ne-
gotium principale differre. Quasi dicat, responde-
tur tamen ad ipsam causam, & fiat litis contestatio
salva illa exeeptione infamis procuratoris. Sane
Imperator prius illud *DD.* voluisset, tribus verbis
suam sententiam proposuisset. Sed hæc de lana co-
prina, ut constat ex *disp. nost. ad h. §. § tit. de iis p*
qu

nos ager. Uberiorem usum totius tit. Vide apud
von. & Schultx. ad h. t.

DE REPLICATIONIBVS.

TITULUS XIV.

Interdum evenit, ut exceptio, quæ prima facie
sta videtur, (tamen) inique noceat, quod cum ac-
dit, alia allegatione opus est, adjuvandi actoris
ratia, quæ replicatio vocatur, quia per eam repli-
atur, atque resolvitur ius exceptionis: veluti cum
actus est aliquis cum debitore suo, ne ab eo pecu-
niam petat, deinde postea in contrarium pacti sunt,
est, ut creditori petere liceat: si creditor agat, &
ccipiat debitor, ut ita demum condemnetur, si
non convenerit, ne eam pecuniam creditor petat:
ecet ei exceptio. convenit enim ita. namque nihi-
minus hoc verum manet, licet postea in contrariū
acti sunt. sed quia iniquum est creditore excludi,
plicatio ei dabitur ex posteriore pacto convento.

Hæc confirmantur ex *l. si unus 27. §. pactus 2. D. de
pact.* ubi & ratio additur, cur stricto jure pactum
posterius non tollat prius, quia in pactis factum ver-
tur. Vide *d. disp. nost. 24. thes. 16.* ubi & usus indi-
tur. Replicatio ergo est resolutio vel exclusio ex-
ceptionis, duplicatio exclusio replicationis, & sic de-
ceps. *l. 1. §. 1. & seqq. D. de except.*

§. 1. Rursus interdum evenit, ut replicatio
æ prima facie iusta est, inique noceat. quod cum
cidit, alia allegatione opus est, adjuvandi rei
ratia, quæ duplicatio vocatur.

Tit 3

§. 2.

§. 2. Et si rursus ea prima facie iusta videtur, sed propter aliquam causam auctori inique non at, rursus alia allegatione opus est, qua auctor advetur, quæ dicitur triplicatio.

§. 3. Quarum omnium exceptionum usus interdum ulterius, quam diximus, varietas negotiorum introducit, quas omnes apertius ex Digestorum latiore volumine facile est agnoscere.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum usu | vario.

HÆc desumpta videntur ex d.l. 1. §. 2. & 3. D. *except.* Sed Moribus vix ultra duplicatione proceditur, nisi forsan in duplicatione quid novi legatum sit; aut alia gravis causa triplicationem quadruplicationem concedendam suadeat. Vnde *Schultz. ad h. t.* Aliter proceditur in Gallia, de cuius consuetudine vide *Baron. ad h. t. part. alt.* Aliter in Hollandia, de cuius Moribus vide *Vinn. ad h. t. §.* Aliter in hac Provincia Ultrajectina, ubi omnes quaestiones, siue juris siue facti sunt, conscribuntur *by epse antwoorde/ replcq ende duplq. etc.*

§. 4. Exceptiones autem, quibus debitor defenditur, plerumque ad commodari solent etiam de iussoribus ejus, & recte: quia quod ab iis petitur id ab ipso debitore peti videtur; quia mandati iudicio redditurus est eis, quod (ii) pro eo solverint. Quæ ratione, & si de non petenda pecunia pacti quis cum reo fuerit, placuit perinde succurrendum esse per exceptionem pacti conventi illis quoque qui pro eo obligati sunt, ac si etiam cum ipsis pacti esset.

et, ne ab eis ea pecunia peteretur. Sane quadam
 ceptiones non solent his adcommodari. Ecce e-
 m debitor, si bonis suis cesserit, & cum eo credi-
 r experiatur, defenditur per exceptionem, si bo-
 s cesserit. Sed hæc exceptio fidejussoribus non
 tur, ideo scilicet, quia qui alios pro debitore ob-
 gat, hoc maxime prospicit, ut cum facultatibus
 psus fuerit debitor, possit ab iis, quos pro eo obli-
 git suum consequi.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, & | pactus sit de non petendo,
 ad, si debitor pro se tantum | cum usu.

Prima pars hujus §. quâ constituitur, ut exceptio,
 quæ prodest debitori, plerumque etiam fidejussori
 us prodesse debeat (quod pleræque sint rei cohæ-
 rentes) cõprobat & illustratur ex *l. l. 7. §. 1. de except.*
l. l. §. heredi 21. §. ult. §. ll. D. de pact. Altera pars de
 exceptione cessionis bonorum comprobatur. *arg. d. l.*
pr. D. de except. junct. §. ult. de act. ubi nos latius de
 hac exceptione. Sed quid, si debitor pro se solo pactus
 sit de non petendo? Dixerim tamen ex jure *Novel-*
l. 4. fidejussorem ante debitorem conveniri non
 posse, ideoque exceptionem pacti etiam fidejussori
 prodesse. Ratio est in *l. non. debet 74. de R. J. Cujac. in*
22. de pact. Quin notat Baro ad *h. t. in fin.* Mori-
 us quorundam locorum per exceptionem dilatori-
 am, quæ postea debitori supervenit, ex concessa dila-
 tione creditoris, fidejussores liberari. Quos Mores ta-
 men nos vix probare, apparet ex *disp. ad tit. de fide-*
juss. Qui hodie dent & impetrent cessionem bono-
 rum & dilationem debiti, vide apud Zyp. in *Notit. jur*
Belg. tit. qui bon. ced. §. tit. de dilat. Gudelin. de jure
noviss. lib. 4. c. 16. in fin.

D E

DE INTERDICTIS.

TITULUS. XV.

Sequitur, ut dispiciamus de interdictis seu actionibus, quæ pro his exercentur. Erant autem interdicta formæ atque conceptiones verborum, quibus prætor aut jubebat aliquid fieri, aut fieri prohibebat. quod tunc maxime fiebat, cum de possessione aut quasi possessione inter aliquos contendebatur

SUMMARIUM.

Textus probatio, illustratio ac usus.

Quod tempore Justiniani loco interdictorum actiones de possessione usitatæ fuerint, indicat etiam *l. pen. & ult. C. h. t.* Quod jure veteri fuerint formulæ atque conceptiones verborum &c. apparet passim *Lib. 43. Pandectar. maxime, inquit in d. pr. de possessione & quasi possess.* quod confirmatur ex *l. 2. §. 2. D. t. ubi tamen in fin. aut non tantum legendum est aut pro non intelligendum non tantum, quod non est infrequens in jure nostro. l. 3. §. 13. de suspect. tu. l. 9. ad l. Julian. de vi publ. l. 43. ad l. Aquil.* Moribus jus vetus fere in usum revocatum est. Vide *Gail. obs. 5. Vinn. ad h. pr. & disp. nost. 25. ad id. pr. Giph. ad §. ult. h. t.*

§. I. Summa autem divisio interdictorum hæc est: quod aut prohibitoria sunt, aut restitutoria, aut exhibitoria. Prohibitoria sunt, quibus prætor vetat aliquid fieri, veluti vim sine vitæ possidenti vel mortuum inferenti. quo ei jus erat inferendi: vel in sacro loco ædificari, vel in fluminibus

pu

publico ripave ejus aliquid fieri, quo pejus navi-
getur. Restitutoria sunt quibus restitui aliquid
jubet, veluti bonorum possessori possessionem
eorum, quæ quis pro herede, aut pro possessore pos-
sidet (ex ea hereditate:) aut cum jubet ei, qui vi
de possessione fundi dejectus sit, restitui posses-
sionem. Exhibitoria sunt, per quæ jubet exhiberi,
veluti eum, cujus de libertate agitur: aut libertum
cui patronus operas indicere velit, aut parenti li-
beros, qui in potestate ejus sunt. Sunt tamen, qui
putent, proprie interdicta ea vocari, quæ prohibito-
ria sunt, quia interdicere sit denuntiare & prohi-
bere: restitutoria autem & exhibitoria, proprie de-
creta vocari. Sed tamen obtinuit omnia interdicta
appellari, quia inter duos dicuntur.

S U M M A R I U M.

Probatio textus & usus ho- ! diernus.

HÆc trimembris distributio sumpta videtur ex l.
1. §. 1. D. h. t. ubi & mixta referuntur, de quibus
vide Cujac. 4. obs. 11. De primo exemplo edicti pro-
hibitorii loquitur tit. 4 Lib. 43. de secundo tit. ult.
Lib. 11. de tertio tit. 6. d. Lib. 43. de quarto tit. 12. d.
Lib. 43. Digestor. De primo & secundo exemplo re-
stitutorii edicti dicam latius in §. 3. & 6. h. t. Exem-
pla edicti exhibitorii colligi possunt ex tit. de homin.
lib. exhib. De notatione vel allusione vocabuli, dixi
in d. disput. 25. thes. 1. Moribus pleraque superio-
rum exemplorum peragi possunt apud Competen-
tem judicem inferiorem, vel per modum actionis,
vel interdictionis. Quanquam de eo qui mortuum
inferre voluit, dissentiat Schultx. ad h. t. lit. a.

T t 5

§. 2.

§. 2. Sequens divisio interdictorum hæc est: quod quedam adipiscenda possessionis causa comparata sunt, quædam retinenda, quædam recuperanda.

Hæc subdivisio sumpta est ex leg. 2. §. ult. D. *hoc tit.*

§. 3. Adipiscenda possessionis causa interdictum adcommodatur bonorum possessori, quod appellatur, quorum bonorum, ejusq; vis & potestas hæc est: ut quod ex his bonis quisque, quorum possessio alicui data est, pro herede aut pro possessore possideat: id ei, cui bonorum possessio data est, restituere debeat. Pro herede autem possidere videtur, qui putat se heredem esse. Pro possessore is possidet, qui nullo jure rem hereditariam, vel etiam totam hereditatem, sciens ad se non pertinere, possidet. Ideo autem adipiscenda possessionis vocatur interdictum, quia ei tantum utile est, qui nunc primum conatur adipisci rei possessionem. Itaque si quis adeptus possessionem, amiserit eam: hoc interdictum ei inutile est. Interdictum quoque quod appellatur Salvianum, adipiscenda possessionis causa comparatum est: eoque utitur dominus fundi de rebus coloni, quas is pro mercedibus fundi pignori futuras pepigisset.

S u m-

S U M M A R I A

1. Textus probatio & usus | testamento hic & quid de interd. Salv. ?
2. Quid hodie de herede ex

Cui & contra quem competat interdictum *quorum bonorum*, responsum itidem extat in *l. 1. D. quor. bon.* Pro herede & pro possessore possidere quid sit, definivit itidem *Ulpianus in l. 11. 12. § 13. pr. D. de pet. hered.* Moribus Belgii & Galliae nec bonorum possessio, quae hereditatis petitioni civili similis est, nec interdictum quor. bonor. proprie servatur. *Tholosan. syntagm. lib. 43. c. 2. Zyp. tit. unde lib. § Vinn. ad §. ult. de bonor. possess. Christin. decis. 133. vol. 4. n. 12.* Vide tamen *Neostad. decis. 25. sup. Senat. § obs. 22. de pact. antenupt.* Cæterum heres ex testamento in cancellato vel illæso agens contra possessores rerum hereditariarum, auctoritate Curiae mittitur etiamnum in possessionem. *l. fin. C. de Edict. D. Had. toll.* Sed heres ab intestato auctoritate Scabinorum. Vide *Jacob. Coren obs. 10. § 37.* Quod attinet edictum *Salvianum*, illud refertur & explicatur in *tit. ult. 43. D. § tit. 9. Lib. 8. Cod.* Hodie nec hoc in usu, sed tantum actio datur contra possessorem pignoris, cum actori pignus restituit, modo de oppignoratione probatum sit. Vide *Christin. decis. 145. n. 1. vol. 4.* An tamen primo debitor principalis ante possessorem pignoris excuti debeat, hic non disputo. Vide *nostra ad §. 7. de act. § Vinn. ad. h. §.*

§. 4. Retinenda possessionis causa comparata sunt interdicta, uti possidetis, & utrubi, cum ab utraque parte de proprietate alicujus rei controversia sit: & ante queratur uter ex litigatoribus possidere, & uter petere debeat. Namque
nisi

nisi ante exploratum fuerit, utrius eorum possessio sit: non potest petitoria actio institui: quia & civilis, & naturalis ratio facit, ut alius possideat, & alius à possidente petat. Et quia longe commodius est (& potius) possidere, quam petere: ideo plerumque & fere semper ingens existit contentio de ipsa possessione. Commodum autem possidendi in eo est, quod etiamsi ejus res non sit, qui possidet: si modo actor non potuerit suam esse probare, remanet (in) suo loco possessio: propter quam causam, cum obscura sunt utriusque jura: contra petito rem judicari solet. Sed interdicto quidem uti possidetis, de fundi vel adium possessione contenditur: utrubi vero interdicto, de rerum mobilium possessione. Quorum vis ac potestas plurimam inter se differentiam apud veteres habebat. Nam uti possidetis interdicto is vincebat, qui interdicti tempore possidebat: si modo nec vi, nec clam, nec precario nactus fuerat ab adversario possessionem: etiam si alium vi expulerat, aut clam arripuerat alienam possessionem, aut precario rogaverat aliquem, ut sibi possidere liceret. utrubi vero interdicto is vincebat, qui majore parte ejus anni, nec vi, nec clam, nec precario ab adversario possidebat. Hodie tamen aliter observatur. Nam utriusque interdicti potestas (quantum ad possessionem pertinet) exæquata est: ut ille vincat, (&) in re soli, & in re mobili, qui possessionem nec vi, nec clam, nec precario ab adversario litis contestata tempore detinet.

S u m-

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio, usus, | jus Canon. ejusque Mores.

Naturam & definitionem horum interdictorum videre quoque est in *tit. P. uti possid. & tit. utru- bi. antepenult. Lib. 43. D.* Hodie interdictum uti pos- sid. vulgo **een mandament van maintenu** ut olim à Prætorè, sic Moribus à Curia impetrari debet. Jura Canon. (quod Mores fere sequuntur, testantibus *DD.* quos numerat hic *Vinn.*) in hoc casu quando duo cō- tendunt de possessione, ei adjudicatur & defenditur possessio, qui probavit possessionem justiore & antiquiore. *c. licet. ext. de probat. Perez. ad tit. 6. c. 8.* Latiorè probationem, explicationem & usum vide in *disp. nost. ad h. §. & Baron. ad h. t. Zyp. tit. de caus. possess. & propriet. Gudelin. lib. 4. c. 2. Christin. decis. 131. & seq. vol. 4.* Quid in beneficialibus obtineat, vide apud *Jacob. Coren. observ. 6.*

§. 5. Possidere autem videtur quisque, non solum si ipse possideat, sed & si ejus nomine aliquis in possessione sit, licet is ejus juri subjectis non sit, qualis est colonus & inquilinus. Per eos quoque apud quos deposuerit quis, aut quibus commodave- rit, ipse possidere videtur. Et hoc est, quod dicitur, retinere possessiones aliquem per quemlibet, qui ejus nomine sit in possessione. Quinetiam ani- mo quoque solo retineri possessionem placet: id est, ut quamvis neque ipse sit in possessione, neque ejus nomine alius: tamen si non relinquenda possessio- nis animo, sed postea reversurus inde decesserit, retinere possessionem videatur: Adipisci vero possessionem per quos aliquis potest, secundo libro expo-

exposuimus. Nec ulla dubitatio est, quin animi solo adipisci possessionem nemo possit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum usu | remissive.

NOs per colonum, inquilinum, depositarium & commodatarium possidere & retinere possessionem, & generaliter per quemcunque qui nostro nomine possidet, responsum etiam est in variis locis. *l. 6. §. 2. D. de precar. l. 9. gener. l. quod meo 18. l. qui univ. 30. §. ult. de adq. poss.* Porro solo quoque animo retineri possessionem, licet nec ipsi domini, nec alii illorum nomine in possessione sint, probatur ex *l. 6. §. ult. D. & l. 4. C. eod.* Denique possessionem solo animo adquiri non posse, certissimum est, & scriptum est in *l. possident, §. 6. in fin. D. de adq. poss.* Usus vide in *d. disp. nost. thes. 3. in fin. & thes. 4.*

§. 6. *Recuperanda possessionis causa solet interdici, si quis ex possessione fundi vel adium vi dejectus fuerit: Nam ei proponitur interdictum unde vi, per quod is, qui deiecit, cogitur ei restituere possessionem: licet is ab eo, qui vi deiecit, vi vel clam vel precario possideat. Sed ex constitutionibus sacris (ut supra diximus) si quis rem per vim occupaverit, siquidem in bonis ejus est, dominio ejus privatur. si aliena, post ejus restitutionem, etiam estimationem (rei) dare vim passo compellitur. Qui autem aliquem de possessione per vim dejecerit: tenetur lege Julia de vi publica: sed de vi privata, si sine armis vim fecerit, sin autem cum armis cum de possessione vi ex-*

pu-

pulerit, de vi publica (tenetur.) *Armorum autem appellatione non solum scuta, & gladios, & galeas, sed & fustes, & lapides significari intelligimus.*

SUMMARIUM.

Textus probatio & usus | hodernus.

DE hoc interdicto unde vi agit, *tot. tit. D. de vi & de vi armat.* quod hodie etiam à Curia petitur, & vulgo vocatur **een mandament van complaincte ofte spoliei**. Vide Hogerbeets tract. **van het aenleggē etc. tit. possesseur &c. Merul. lib. 4. distinct. 4. sect. 1. tit. 3. c. 5. & sect. 3. tit. 1. c. 2.** Ulteriore usum, probationem & explanationem hujus §. vide in *d. disp. nostr. ad h. §. thes. 5. Christin. dec. 135. & seqq. vol. 4. Rebuff. de mater. possessor.* De constitutionibus Impp. quæ vim quoque puniunt, dixi ad *tit. de vi bonor. rapt.* De lege Julia de vi publ. & privat. dicam latius in *tit. de public. judic.*

§. 7. Tertia divisio interdictorum hæc est, quod aut simplicia sunt, aut duplicia. Simplicia sunt, veluti in quibus alter actor, alter reus (est.) qualia sunt omnia restitutoria aut exhibitoria: Nam actor is est, qui desiderat aut exhiberi, aut restitui: reus autem is est, à quo desideratur, ut restituat, aut exhibeat. Prohibitoriorum autem interdictorum alia simplicia sunt, alia duplicia. Simplicia sunt, veluti cum prætor prohibet in loco sacro, vel in flumine publico ripam ejus aliquid fieri. Nam actor est, qui desiderat, ne quid fiat: reus est, qui aliquid facere conatur. Duplicia sunt veluti uti possidetis Interdictum & utrubi. Ideo
autem

autem duplicia vocantur, quia par utriusque litigatoris in his conditio est, nec quisquam præcipuus vel actor intelligitur: sed unusquisque tam re quam actoris partes sustinet.

HÆc divisio sumpta videtur ex *l. 2. pr. D. h. t.* Effectum & usum ejus vide in *disp. nost. 25. thes. 6* Novam divisionem in tota Europa receptam vide apud *Giphan. ad §. ult. h. t.*

§. 8. De ordine & vetere exitu interdictorum supervacuum est hodie dicere. Nam quotiens extra ordinem jus dicitur (qualia sunt hodie omnia judicia) non est necesse reddi interdictum: sed perinde judicatur sine interdictis, ac si utilis actio ex causa interdicti reddita fuisset.

S U M M A R I U M.

Textus probatio ac illustratio.

Magna pars hujus *§.* supra in *pr. h. t.* probata est. Restant verba parenthesi inclusa confirmanda ex *l. 2. C. de pedan. judic.* Potuit ergo & solet Prætor jure veteri iudices dare pedaneos, exceptis quibusdā casibus, quibus ipse Prætor extraordinaria cognitione cognoscebat. *tot. tit. de extraordin. cognit. & tot. tit. 4. & 6. Lib. 4. D.* Sed tempore Justiniani ut tempore Diocletiani & Maximiniani Præses vel Prætor ipse judicare debebat, nisi utilitas publica vel multitudo causarum impedimento esset. *d. l. 2. junct h. §. nost.*

D E

DE POENA TEMERE LITI-
GANTIVM.

T I T U L U S. XVI.

Nunc admonendi sumus, magnam curam egisse eos, qui jura sustinebant, ne facile homines ad litigandum procederent: quod & nobis studio est. Idque eo maxime fieri potest, quod temeritas tam agentium, quam eorum, cum quibus agitur, modo pecuniaria pœna, modo jurisjurandi religione, modo infamiae metu coercetur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & variis moribus res, cum sententia Auctoris.

Sententia hujus *pr.* variis juris nostri locis confirmatur, quæ vide apud *Giphan. ad h. pr.* Adde & *Aristot. 2. polit. & DD. ad h. s.* quos Mores sequuntur diversimode. Sane haud istiusmodi pœnam statuendam esse, quæ litigantes plane deterreat, & illorum iustitiam reprimat, quilibet æquus arbiter judicabit. Mallem ergo litigantes & appellantes mulctari post sententiam, quam cogi ad depositionem pecuniæ ante litem contestatam. Vide *Fest. in verb. sacrament. Paul. lib. 5. sent. in fin. & ibi Cujac. Bodin. de Repub. lib. 6. c. 2 pag. 1036.*

§. I. Ecce enim jusjurandum omnibus, qui conveniuntur, ex constitutione nostra defertur. Nam reus non aliter suis allegationibus utitur, nisi prius juraverit, quod putans se bona instantia uti, ad contradicendum pervenit. At adversus infi-

Vv

cian

ciantes, ex quibusdam causis dupli (vel tripli) acti
constituitur, vel uti si damni injuria, aut legat
rum locis venerabilibus relictorum nomine agatu
Statim autem ab initio pluris, quā simpli est acti
veluti furti manifesti, quadrupli: nec manifesti
dupli. Nam ex his & aliis quibusdam causis (si
quis neget, sive fateatur) pluris quam simpli est.
Etio. Item actoris quoque calumnia coercetur. Na
etiam actor pro calumnia jurare cogitur ex nost
constitutione. Vtriusque etiam partis advoca
jusjurandum subeunt: quod alia nostra consti
tutione comprehensum est. Hæc autem omnia pro ve
teri calumniæ actione introducta sunt, quæ in de
suetudinem abiit: quia in partem decimam litis
actores multabat; quod nusquam factum esse inveni
mus, sed pro his introductum est (&) præfatum jus
jurandum, & ut improbus litigator (&) dam
num, & impensas litis inferre adversario suo coga
tur.

S U M M A R I A.

- | | | |
|----------------------------|--|-------------------------|
| 1. Textus probatio & usus | | 2 Quid hodie ferretur |
| cum censura circa confang. | | circa jusjur. calumniæ? |

- I. **D**E juramento calumniæ quod reo defertur, loqu
quitur l. 2. C. de jurejur. propt. calum. De action
bus in duplum, triplum & quadruplum dixi ad s
23. & seqq. de act: De jurejurando propter calum
niam actoris & Advocatorum disponit. d. 2. & l. 14. s
1. C. de judic. De veteri actione calumniæ, qua litig
tores decima parte litis multabantur, agit l. 3. C. He
mog. de calumn. & Nov. 112. ubi Justinus eam
usum

illum reducere tentavit. Improbum litigatorem, qui
 ine probabili causa litigavit, condemnandum esse in
 omne damnum datum, vult *tot. tit. C. de fruct. & lit.
 expens. l. eum quem 79. D. de judic. & l. properand. 13.
 si ve autem 6. c. eod. c. fin. litib. 5. ext. de dol. & contum.*
 Quod & Moribus Belgii servatur, sed cur sæpius in-
 ter consanguineos fiat condemnatio expensis com-
 pensatis, plane me fugit. Quinimo cognatus, qui abs-
 que probabili causa litigavit cum cognato, gravius
 coercendus videtur, quam extraneus; salvo tamen ar-
 bitrio judicis. Quo inclinat etiam *Zyp. d. tract. tit. de
 Fructib. & lit. expens.* cui adde *d. Zyp. de jure pontif.
 lib. 2. tit. de dol. & contum. Schultz. ad h. t. c. Gail. 1. obs
 15 2. num. 8.* De multa decimæ partis lit. deque usu
 ejus vide *Zyp. tit. de jur. calumn. Bus. ad l. 1. de his qui
 ut. infam.* Quod attinet jusjurand. calumniæ, illud 2,
 nodie in plerisque Tribunalibus & Curiis tantum ab
 Advocatis exigitur, sed duplici modo: primo cum
 natrici seu albo Advocatorum inscribuntur: secun-
 do singulis annis renovandū. Quin tamen judex, cau-
 sa urgente, in qualibet litis instantia cuilibet injunge-
 re possit, nullus dubito. Vide *Gudelin. de jure noviss.
 lib. 4. c. 8. Christ. decis. 147. vol. 2. Vinn. ad h. §. Schultz.
 & Baron. ad h. t. ubi Mores variantes videre est. Ad-
 de & disp. nost. ad h. §. & Baron. ad h. t. part. alt. &
 Schultz. lit. e. Joann. à Sande. lib. 1. tit. 9. def. 1. 2. & 3.*

§. 2. Ex quibusdam judiciis damnati, igno-
 miniosi fiunt: veluti furti, vi bonorum raptorum,
 injuriarum, de dolo, item tutelæ, mandati, depositi,
 directis, non contrariis actionibus. Item pro socio,
 quæ ab utraque parte directæ est: & ob id quilibet
 ex sociis eo judicio damnatus, ignominia notatur.
 Sed furti quidem, aut vi bonorum raptorum aut in-

V v 2

juri-

juriarum, aut de dolo: non solum damnati notantur
ignominia: sed & pacti, & recte: plurimum enim
interest, utrum ex delicto aliquis, an ex contractu
debitor sit.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, ratio & | usus cum notajur. Rom.

HÆc magna ex parte sumpta sunt ex l. 1. 4. & seqq
ll. 3. D. de his qui not. inf. Ratio cur fures, raptores
injuriantes & auctores doli fiant infames, omnibu
perspicua est. Ratio cur in directis actionibus tutela
mandati, &c. condemnatos sequatur infamia, in con
trariis actionibus secus, hæc dari potest; quia in illi
agitur de fide rupta, in his tantum de calculo l. 5. pr
depos. & d. l. 5. & 6. de his qui not. infam. Verum vis
est, ut hæc posterior pœna apud Belgas servetur, cum
nimis acerba videatur, nisi alia quædam graviori
concurrant, quæ arbitrio judicis relinquo. Vide Zyp
tit. ex quib. caus. infam Quod autē pacti de furto ve
rapina fiant etiam infames, debet de pactis intellig
eorum, qui data pecunia transegerunt. d. l. 6. §. 3. de hi
qui not. infam. Sed cur tum magis, quam si gratis pa
cto remissa sit actio furti? Vide disp. nost. ad d. §. 3. l. 6

§. 3. Omnium autem actionum instituen
darum principium, ab ea parte edicti proficiscitur
qua prætor edicit de in jus vocando. Vtique enim
in primis adversarius in jus vocandus est: id est
ad eum vocandus, qui jus dicturus sit. Qua parte
prætor parentibus & patronis, item parentibus li
berisque patronorum & patronarum hunc præstat
honorem, ut non aliter liceat liberis libertisque eos

in jus vocare, quam si id ab ipso prætorè postulaverint & impetraverint. Et si quis aliter vocaverit, in eum pœnam solidorum quinquaginta constituit.

DE vocatione in jus, quod sit initium iudicii instituendi, probavi in *d. disp. nost. ad h. §. An & quando omitti possit*, dixi *ibid. & in disput. 4. P. ad tit. de in jus voc.* De vocatione parentum & patronorum dixi ad §. 12. *de act.* Mores Belgicos circa vocationem in jus introductos vide apud *Vinn. ad h. §. & Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de in jus voc. Bus. ad tit. de in jus voc. & ad l. 68. & 73. de judic. Gail. 1. obs. 48. & seqq. Christin. ad ll. Mechlm. tit. 1. art. 18. & tit. 13. art. 5. & seqq. & decis. 89. & seqq. vol. 2.*

DE OFFICIO IUDICIS.

TITULUS XVII.

Supereſt, ut de officio iudicis dispiciamus, Et quidem in primis illud observare debet iudex, ne aliter iudicet, quam legibus, aut constitutionibus, aut moribus proditum est.

SUMMARI A.

Textus vera interpreta- tio, probatio et usus.	3 Quid si iniqua videatur, & tamen a Principe ad- probetur.
2. Quid de sententia quæ contra ll. pronunciata est.	

Quidam hæc accipiunt de officio iudicis pedanei, i. sed male; quia nec prætor directe contra leges & consuetudines iudicare potuit, sed tantum pro re nata aliquando non nihil à jure civili discedere, hoc est, contra strictum jus ex æquo & bono iudicare. *l. 7.*

VV 3

§. I.

§. 1. de iustit. & jur. l. 1. in fin. D. ex quib. caus. major
 & sic intellige *Auth. hodie. C. de judic. Nov. 8. §. 12*
 Moribus Belgii Judices quoque secundum leges mu-
 nicipales & statuta judicare oportet, sed si ex illi
 causa decidi nequeat, proceditur eo ordine, quem si-
 gnificavi ad tit. 2. Lib. 1. Adde *Schultz. ad h. t. lit. 1.*
Baron. ad eund. part. alt. Cæterum sententiæ contr
 statuta vel jus commune pronuntiæ hodie non
 sunt ipso jure nullæ, sed ope appellationis rescinden-
 2. dæ sunt. *Christ. vol. 4. dec. 117. Tulden ad tit. C. quanc*
prov. non est nec. Vinn. ad h. pr. n. 4. Zyp. tit. de appell
& sub fin. Verumenimvero id quod contra ratio-
 nem vel legem naturalem est, ne momento quidem
 subsistere debet, ideoque nec sententia judicanda.
 1. §. 2. D. quæ sent. sine app. & tot. tit. C. quanc. prov
 non est necess. Scio quidem eadem opera, iisdemque
 sumptibus nullitatem probari, quibus adstruitur er-
 3. ror sententiæ; sed scio & hoc servandum, dicendum
 que, quod justum est. Sed quid, si lex vel consuetudo
 judici iniqua videatur, potestne tamen juxta eam sal-
 va conscientia pronunciare? Minime, sed osten-
 dat iniquitatem Principi, aut Illis, qui in unaquaque
 Provincia loco Principis sunt. l. 1. C. de ll. Sed quid, si
 Illi eandem justam existiment? deponat tunc offici-
 um judicis, quia præstat jacturam facere dignitatis
 quam conscientia. Quæ ratio & ipsos Executores
 sententiarum movere potest, ideoque haud absurde
 ipsis in gravioribus causis documenta & probationes
 ostenduntur. Vide omnino *Zepper. de ll. Mosar. lib.*
5. c. 1. & aliquot. seqq.

§. 1. Ideoque si noxali judicio aditus est,
 observare debet, ut si condemnandus videtur domi-
 nus, ita debeat condemnare, Publium Mevium
 Lucio Titio in decem aureos condemno, aut
 noxam dedere. Quo

Quo pacto iudex se gerere debeat in actione noxali, dixi supra ad tit. de noxal. act.

§. 2. Et sit in rem actum si (coram iudice :) sive contra petitem judicaverit : absolvere debet possessorem, sive contra possessorem, jubere ei debet, ut rem ipsam restituat cum fructibus. Sed si possessor neget in presenti se restituere posse, & sine frustratione videbitur tempus restituendi causa petere, indulgendum est ei : ut tamen de litis aestimatione caveat cum fideiussore, si intra tempus quod ei datum est, non restituerit. Et si hereditas petita sit, eadem circa fructus interveniunt, quæ diximus intervenire de singularum rerum petitione. Illorum autem fructuum, quos culpa sua possessor non perceperit, sive illorum, quos perceperit : in utraque actione eadem ratio pene habetur, si prado fuerit. Si vero bonæ fidei possessor fuerit, non habetur ratio (neque) consumptorum, neque non perceptorum. Post inchoatam autem petitionem, etiam illorum (fructuum) ratio habetur, qui culpa possessoris percepti non sunt, vel percepti consumpti sunt.

S U M M A R I A.

- 1 Textus probatio ac usus. | mal. fid. poss. servandum
2 Quid hic circa bonæ & sit?

Quod possessor rei controversæ, actore non probante, absolvi debeat, dixi ad §. 1. de action. condemnari autem debeat (si scilicet condemnandus est) ut rem restituat cum sua causa, id est, cum omnibus fructibus & accessionibus, probatur ex l. Julian. 17. §.

1. *§ l. præterea 20. de R.V.* Quod si possessor ob
 stum impedimentum statim reddere nequeat, da
 ei tempus potest arbitrio judicis; sed dato tamen
 de jussore, qui conveniri potest, si intra præscriptum
 2. tempus res restituta non sit. *d. §. 2.* Secus est in actio
 ne personali, præsertim in ea, ubi species reddendæ
 non est. *l. ult. C. de usur. rei jud. de qua*, ejusque ut
 dixi ad *§. 2. de Verbor. obligat.* Mores Hollandiæ vide
 apud *Vinn. ad h. §.* Sed probo illos Mores, quibus res
 vel pecunia arbitrio judicis restituitur, ut dixi in *d.*
sputat. ad tit. de F.O. Porro de fructibus, quos ve
 bonæ fidei possessor universalis vel particularis, et
 malæ fidei possessor restituere debeat, vel non de
 beat, dixi ad *§. 29. §. 30. §. 35. Institut. de rerum*
divis. Tantum hic significabo, cur Justinianus pœn
 eadem jura in *petit. hered.* quæ in *Rei vind.* (quod ad
 fructus scilicet) constituta dixerit. Ideo, inquam, dixi
 pœne, quia fructus augeant ipsam hereditatem, non
 rē singularem. *l. Itē ven. 20. §. 3. de pet. her. l. 2. C. eod. l.*
178. §. 1. de V.S. Aliam rationem differentiae ex *l. 25*
§. 7. D. de petit. hered. tradit *Schultz. ad h. t. lit. b.* U
 ut sit, probo sententiam *d. l. 25. §. 7.* ac si ibi jus novum
 referatur, sed cum in universali, tum particulari pos
 sessore, ita ut fructus præstandi veniant à die citatio
 nis & editæ actionis. Vide tamen *nostra ad §. 35. Inst.*
de rer. divis.

*§. 3. Si ad exhibendum actum fuerit, non suffi
 cit, si exhibeat rem is cum quo actum est: sed opus
 est, ut etiam rei causam debeat exhibere, id est, ut
 eam causam habeat actor, quam habiturus esset, si
 cum primum ad exhibendum egisset, exhibita res
 fuisset. Ideoque si inter moras (exhibendi) usucap
 ta sit res à possessore, nihilominus condemnabitur.*

Præ-

Præterea fructum medii temporis, id est, ejus quod
 post acceptum ad exhibendum judicium ante rem ju-
 licatam interceserit, rationem habere debet judex.
 Quod si neget reus, cum quo ad exhibendum ac-
 tum est, in presenti se exhibere posse, & tempus ex-
 hibendi causa petat, idque sine frustratione postulare
 videatur, dari ei debet, ut tamen caveat se restitu-
 turum: quod si neque statim jussu judicis rem exhi-
 beat, neque postea exhibiturum se caveat, condem-
 nandus sit in id, quod actoris intererat, si ab initio
 res exhibita esset.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, limitatio | ac usus.

DAmnandum actione ad exhibend. non tantum
 rem, sed etiam in rei causam condemnari debe-
 re, præcipit quoque *l. Julian. 9. §. quantum 5. D. ad
 exhibend. junct. d. l. 20. de R. V.* ita ut nec usucapio
 post moram rei impleta obstet. *d. l. 9. §. 6. eod.* De
 casu, quo res ob justam causam statim exhibere ne-
 queat, dixi ad §. 2. *h. t.* Sed si reus nec jussu judicis re-
 stituat, nec caveat, dānatur in id quod actoris interest.
*d. §. 3. & d. l. 9. §. ult. ad exhibend. junct. l. 2. §. 1. D. de in
 lit. jur.* ex qua hic locus in fin. omnino explicandus
 & limitandus est. Moribus Belgii actio ad exhiben-
 dum, quatenus fuit præparatoria ad rei vindicationē,
 in usu non est; sed pars est rei vindicationis, cum
 qua & olim cumulari solet. Vide *Christin. vol. 2. de-
 cis. 19. & seqq. & Perez. ad tit. C. ad exhibend. junct
 tamen Deckher. lib. 1. dissertat. 15.* Jusjurand. in litem
 hodie in act. ad exhib. vel alia actione, in qua res do-
 mino restituenda est, non habere usum, dixi ad §. 31.
de act. Vide & *Vinn. ad §. 2. h. t.*

V v §

§. 4.

§. 4. Si familiae erciscundæ (judicio) actus sit: singulas res singulis heredibus adjudicare debet. Et si in alterius persona prægravare videatur adjudicatio: debet hunc invicem coheredi certa pecunia (sicut jam dictum est) condemnare. Eo quoque nomine coheredi quisque suo condemnandus est quod solus fructus hereditarii fundi perceperit, aut rem hereditariam corruperit, aut consumpserit. Quæ quidem similiter inter plures quoque, quando duos coheredes, subsequuntur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio & ratio.

Quoniam res hereditariæ sæpe ita dividi non possunt, ut singulæ singulis æqualiter tribuantur, placuit cum in hac tum in seqq. actionibus judicem posse (adjudicatâ scilicet certa pecunia parti gravatæ) æqualitatem servare. l. 23. l. 52. §. 2. & l. 55. D. fam. ercisc. Præterea in præstationibus personalibus secundum æqualitatis normam judicandum esse, jubent etiam l. 16. §. pen. l. 18. §. 3. l. 25. §. 15. & l. 18. l. 44 §. 5. D. fam. ercisc. ut dixi quoque ad §. 3. & 4. de obligat. quæ quas ex cont. & ad §. 20. de act. ubi usus hujus §. vide.

§. 5. Eadem interveniunt, & si communi dividundo de pluribus rebus actum sit. Quod si de una re, veluti de fundo: siquidem iste fundus commode regionibus divisionem recipiat: partes ejus singulis adjudicare debet, & si unius pars prægravare videbitur, is invicem certa pecunia alteri

con-

condemnandus est. Quod si commode dividi non possit, veluti si homo forte, aut mulus erit, de quo sum sit, tunc totus uni adjudicandus est, & is in vicem alteri certa pecunia condemnandus est.

S U M M A R I U M.

Textus probatio cum quæ- | stion. & usu remissive.

HÆc confirmata videri possunt per ea quæ dicta sunt ad §. præced. Sed & alia, quæ in specie faciunt ad h. §. probandum & illustrandum, addere lubet. Videatur ergo d. l. 55. fam. ercisc. l. 3. 4. §. 3. l. 6. §. 7. r. D. comm. divid. §. l. 1. §. 3. C. cod.

§. 6. Si finium regundorum actum fuerit, decidere debet iudex, an necessaria sit adjudicatio, quæ sane uno casu necessaria est, si evidentioribus finibus distinguere agros commodius sit, quam olim fuissent distincti. Nam tunc necesse est ex alterius agro patrem aliquam alterius agri domino adjudicari, quo casu conveniens est, ut is alteri certa pecunia debeat condemnari. Eo quoque nomine condemnandus est quisque hoc iudicio, quod forte circa fines aliquid malitiose commisit, verbi gratia, quia lapides finales furatus est, vel arboresinales excidit. Contumaciæ quoque nomine quisque eo iudicio condemnatur: veluti si quis iubente iudice metiri agros passus non fuerit.

HÆc comprobantur ex l. 2. §. 3. §. l. 4. §. 3. §. 4. D. fin. regund. l. 1. §. 3. C. eod. Reliqua vide ad §. 20. Inst. de act. Quæstionem utilem & non incongrue huc pertinentem, vide in disp. nost. ad h. §. thes. 12. De actio-

actione extraordinaria, qua etiam conveniri potest qui malitiose fines agrorum mutavit, nihil dicam; quæ poena ejus hodie arbitraria est. *Zyp. tit. de pæn. Vic tamen Deut. 19. 14. § 27. 17. Dion. Halic. lib. 1. Schultz. ad tit. de act. lit. o. Usum latiore discere Bus. ad l. 1. fin. regund.*

§. 7. *Quod autem istis judiciis alicui adjudicatum fuerit, id statim ejus sit, cui adjudicatum est.*

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio, & | stor. & monito.
usus cum censura Au.

HÆc manifeste confirmantur ex fragment. *Ulpiani tit. de domin. § adquisit. rer. 20. §. ad judic. 15. & usu recepta videntur. Zyp. t. de Rei vind. § adq. rer. dom.* Sed cur non etiam in cæteris actionibus statim post sententiam judicis res judicata intelligitur ejus, cui adjudicata est? Sane jure gentium ita servari oportet, saltem post elapsa tempora appellationis, ut dixi ad §. 3. *de empt. & vend.* Audivimus, quomodo judex in dictis actionibus judicare debeat, de cæteris idem judicium esto secundum naturam cujusque actionis. Sed imprimis ante oculos habeat judex præceptum Dei, quod extat *Levit. 19. v. 15. Proverb. 24. v. 23. junct. Zepper. de ll. Mosaic. d. loc. & Zyp. de jud. magist. §c.* Plura de judiciis & judicibus vide apud *Tholosan. Syntagm. lib. 47 § seqq.*

D E

DE PVBLICIS IVDICIIS.

TITULUS XVIII.

Publica iudicia neque per actiones ordinantur, que omnino quicquam simile habent (cum) cæris iudiciis, de quibus locuti sumus: magnaque versitas eorum est & in instituendo, & in exer-
ndo.

SUMMARIUM.

Textus probatio, illustra- | tio et usus.

Publica iudicia instituta fuisse per accusationem, cui subscriptio in crimē adjecta erat, probatur *tot. tit. de public. & tot. tit. de accusat. inscript.* ex quibus etiam reliqua hujus §. comprobantur & illustrantur. Moribus nostris quomodo publica iudicia exerceantur, partim apparet ex *Bus. ad l. 1. de accusat. & notis nostris ad h. t.* partim ex *disp. nost. ad eund. tit.* Vide etiam *nostra ad tit. Inst. de suspect. tut.* De veteri forma publicorum iudiciorum si quis plura desiderat, Auctores adeat, qui proprio tractatu eam proseguunt, *Carol. Sigon. Græch. lib. 1. de comit. Roman. c. 2. Brisson. lib. 2. select. antiq. c. 1.*

§. I. Publica autem dicta sunt, quod cuius ex populo executio eorum plerumque datur.

SUMMARIUM.

Cur hæc iudicia publica, | eorumque usus.

Quod iudicio publico fere quilibet ex populo experiri potuerit, traditur in *l. palam 43. §. Senatus*

10. *D. de rit. nupt. junct l. 8. 9. & seqq. D. de accu.*

Sed an propterea publica dicta sint, nusquam repe-

Rectius saltem dicuntur publica, quia ex legibus

blicor. judiciorum descendunt. *l. 1. D. h. t.* Moris

hæc non dari cuilibet ex populo, sed tantum I

curatoribus fisci, Prætoribus Civitatum vel A

Personis publicis ad delictorum inquisitiones

tis, diximus in *d. disp. nost. ad h. t. thes. 2.* Vide etiam

Zyp. in *Notit. jur. Belg. tit. de pæn. Gudel. ad R. J. c.*

ult. n. 6.

§. 2. *Publicorum judiciorum quædam capita-*

lia sunt, quædam non capitalia. Capitalia dicuntur

quæ ultimo supplicio afficiunt (homines,) vel (etiam)

aquæ & ignis interdictione, vel deportatione, &

metallo. Cæteræ, si quam infamiam irrogant, cum

damno pecuniario: hæc publica quidem sunt, non

tamen capitalia.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio ejus- | que usus in Belgio.

HÆc divisio sumpta est ex *l. public. 2. D. h. t. R.*

peritur & apud Belgas talis divisio, quia certæ

pœnæ sæpe proponendæ sunt, ut scelerati deterrea-

tur. Sed quoniam delicta variæ plerumque circum-

stantiæ concomitantur, quæ pœnam vel molliendam

vel asperandam suadent, nefas est dubitare, quan-

libet fere pœnam & modum ejus hodie recte in a-

bitrio judicis esse. Zyp. *tit. de pæn. Gudel. lib. 5. c. 1.*

de jure noviss. Vide tamen Baron. *ad h. t. part. al.*

Schultz. ad eund. tit. Argent. ad conf. Britann. ar.

278. De morte civili per interdiction. aquæ & ignis

vel deportationis inflicta, dixi ad §. 2. *de capit. dem.*

nut.

§.

§. 3. Publica autem judicia hæc sunt, lex Iulia majestatis, quæ in eos, qui contra Imperatorem vel rempublicam aliquid moliti sunt, suum vigorem extendit. Cujus pœna animæ amissionem sustinet, & memoria rei etiam post mortem damnatur.

DE hoc graviore crimine læsæ Majestatis, deque ejus singulari pœna loquuntur l. 1. & 3. seqq. l. ult. D. ad l. Jul. Majest. C. quisquis 5. C. eod. l. 11. §. 3. D. de his qui not. inf. Cic. pro Rabir. 1. Philip. & in Pison. Quomodo hoc crimen hodie puniatur, & puniri debeat, vide in disp. nest. ad h. §. Perez. ad h. t. Cod. Zyp. in Notit. jur. Belg. h. 1. & seqq. Christ. decis. 196. vol. 4. Ant. Fabr. ad lib. 9. C. tit. 6. def. 1. & seqq.

§. 4. Item lex Iulia de adulteriis coercendis, quæ non solum temeratores alienarum nuptiarum gladio punit, sed & eos, qui cum masculis nefandam libidinem exercere audent. Sed eadem lege Iulia etiam stupri flagitium punitur, cum quis sine vi vel virginem, vel viduam honeste viventem, stupravit. Pœnam autem eadem lex irrogat stupratoribus, si honesti sunt, publicationem partis dimidæ bonorum: si humiles, corporis coercitionem cum relegatione.

S U M-

S U M M A R I A.

1. Textus probatio & interpolatio.

2. Quid jure Divino, Canon. & Moribus circa adulter. vener. masc. & stuprum cautum sit.

1. **Q**UOD jure civili non committatur adulterium si cum nupta, demonstrat *L. 6. §. 1. l. 34 §. 1. D. de adulter. l. 1. C. eod. Gl. inter stupr. 101. de* Sed quod poena gladii ex *l. Julia* veniat, nusquam pressum est. Ergo hic textus à Triboniano interpolatus videtur. Fuit autem adulterium capitale, non solum tempore Justiniani, sed etiam Dioclet. & Maximin. *L. 18. C. de transact.* etiam tempore Constantini, qui primum poenam gladii introduxisse videtur. *l. quamvis 30. C. ad l. Jul. de adulter.* An jure divino & Canon. etiam cum innupta uxoratus adulterium committat, an qualificatum adulterium hodie reus poena pecuniaria puniatur, an olim ejus poena quae pecuniaria fuerit, dixi in *disp. nost. ad h. §. thes.* Varias poenas variarum Nationum præter Romanam Galliae vide apud *Tholosan syntagm. lib. 36. §. 6. Rost. lib. 8. c. 24.* De poena veneris masculae constituit *l. 31. C. ad l. Jul. de adulter.* Hodie poena ejus crematio est. *Vin. hic. Schultz. ad h. t. lit. l. Perez. ad t. C. n. ult.* Stuprum puniri ex lege Julia, evincunt supra allegatae. Sed poenam ejus non nisi ex hoc loco probare possum. Lege Attica stuprator puellam non debeatur aut ducere, aut dotare, teste *Balduin.* De lege Divina dixi in *Disp. ad h. §.* De jure Canon. vide *Schultz. ad h. t. lit. n.*

§. 5. Item lex Cornelia de sicariis, quae homicidas ultore ferro persequitur, vel eos, qui hominem occidendi causa cum telo ambulant. Telum autem (ut Cajus noster ex interpretatione legum duobus modis decernit)

decim tabularum scriptum reliquit) vulgo quidem id appellatur, quod ab arcu mittitur; sed & omne significat quod manu cujusque jacitur. sequitur ergo, ut lignum, & lapis, & ferrum hoc nomine contineatur: dictum ab eo, quod in longinquum mittitur, (à) Græca voce πλῆ figuratum. Et (sic) hanc significationem invenire possumus & in Græco nomine: nam quod nos telum appellamus, illi εἶλῃ appellant. Admonent nos epigrammata in Xerolopho urbis faustissima scripta, καὶ τὰ βέλη ὁμαῖς ἰφίρετο, λόγχοι, ῥεξέματα, ῥφενδύαι, πλεῖστοι δὲ λίθοι. i. Et hujusmodi tela simul ab eis ferebantur, lanceæ, spicula, fundæ, plurimi autem et lapides. Sicarii autem appellantur à sica, quod significat ferreum cultrum. Eadem lege & venefici capite damnantur, qui artibus odiosis, tam venenis, quam susurris magicis homines occiderint, vel mala medicamenta publice vendiderint.

S U M M A R I A.

- | | |
|--------------------------|---------------------------------------|
| 1. Textus interpolatus , | 2 Quid tenendum de veneficis & sagis? |
| probatum ejusque usus. | |

Hunc locum quoque à Triboniano interpolatum esse, apparet ex l. ejusd. 3. §. pen. D. ad l. Cornel. de i. scar. Paul. s. sent. 23. Reum legis Cornel. fuisse, qui vel solo gladio ambulavit, ut occideret, testatur quoque l. 1. pr. §. l. 14. D. §. l. 7. C. eod. Cic. pro Milon. Sed hæc pœna Moribus nō servatur, quia in casu allegato nulla proportio inter pœnā & delictum est. Adde Clar. lib. 5. ult. quæst. 92. Schultz. ad h. t. lit. p. Rebuff. ad Consuet. Reg. pro æm. gloss. 5. n. 28. §. seqq. Sed si ipsa cædes secuta est, merito & apud Nos homicida ul-

X x

mo

mo supplicio afficitur; quia hæc pœna ex Veteri Testamento descendens. *Exod.* 21. 12. *Levit.* 24. 17. rationem naturalem habet, & legem rationis. *Gen.* 9. 6. Adde *Tholos.* 36. c. 15. 20. & 21. *Seld. de jure natur. & gent. Lib.* 4. c. 1. & seqq. *Christin. ad ll. Mechlm. titul.* art. 32. & seqq. Reliqua de teli significatione sumpta sunt ex *l. si calvitur* 233. §. 2. *de V.S.* De pœna veneficorum, qui vel veneno, vel malis artibus utuntur, loquuntur itidem *l. 3. pr. l. 8. D. ad l. Cornel. de falsar. & venef. l. 1. & seqq. C. de malef. Plin. lib.* 28. 2. An dentur ejusmodi venefici vel sagæ, quæ furtis & incantationibus aliquem occidere possint, apud Nos incertum est. Sane aquarum immeris, qua sagæ explorari solent, nec in usu est, nec fidei meretur; cum nec sacra nec naturali ratione probare queat. Vide *Vinn. ad h. §. Schultz. ad lit. q. r. f. Zeppe de ll. Mosaic. lib.* 4. c. 4. & omnino *Tholosan. Syntagm. lib.* 34. & 36. c. 18. ubi utilia juxta lepida ad hanc posterioriorem partem §. pertinentia refert.

§. 6. *Alia deinde lex asperissimum crimen nova pœna persequitur, quæ Pompeja de parricidio vocatur: qua cavetur, ut si quis parentis, aut filii, aut omnino adfinitatis ejus, quæ nuncupatione parentum continetur, fata præparaverit (sive clandestine sive palam id ausus) (nec non is, cujus dolo male id factum est, vel conscius criminis existit, licet extraneus sit,) pœna parricidii puniatur, & neque gladio, neque ignibus, neque ulli alii solemnium pœnarum subiciatur, sed insutus culleo cum Cane, & Gallinaceo, & Vipera, & Simia, & inter eas feræ angustias comprehensus (secundum quod regni qualitas tulerit) vel in vicinū mare, vel in an-*

nem projiciatur, ut omnium elementorum usu vivus carere incipiat, & ei cælum superstiti, (&) terram mortuo auferatur. Si quis autem alias cognatione vel adfinitate personas conjunctas necaverit: pœnam legis Corneliæ de sicariis sustinebit.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio ejus- | que usus cum censura Tribon.

HÆc confirmantur ex *l. utrum 6. § l. pen. D. de l. Pompej. de parricid. § l. un. C. de his qui pat. vel lib. Cic. pro Rosc. Amerim.* Disputant DD. an hic §. & dd. ll. ex *Digestis* interpolatæ sint ex constitutione Constantini in *d. l. un.* Sed nos hoc in medio relinquimus, præsertim cum hodie usum non habeat, ut significavi ad §. 2. *h. t. § disputat. nost. ad h. §.* Interim Tribonianus, qui sæpe alibi textus juris veteris vel more majorum, vel ex speciali mandato correxit, rectius fecisset, si vel verbulo interpolationem suam indicasset. Cur animalia hic puniantur, vel adjiciantur, vide apud *Selden. de jure natur. lib. 1. c. 4.* De pœna parricidii modoque pœnæ apud Germanos utitato, vide *Schultz. ad h. t. lit. t.* apud alias Gentes, vide *Tholosan. syntagm. lib. 36. c. 24. Perez. ad lib. 9. Cod. tit. 17. n. 3. Dempster. in paralipom. ad c. 24. lib. 8. Rosin. antiq. Roman.*

§. 7. Item lex Cornelia de falsis, quæ etiam testamentaria vocatur, pœnam irrogat ei, qui testamentum, vel aliud instrumentum falsum scripserit, signaverit, recitaverit, subjecerit, vel signum adulterinum fecerit, sculpsit, expresserit, sciens dolo malo. Ejusque legis pœna in servos, ultimum sup-

X x 2

pli-

plicium est, (quod etiam in lege de sicariis & neficis servatur) in liberos vero deportatio.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, illustratio | & usus.

QUOD hæc l. Cornelia de falsis etiam testamen-
ria dicatur, probō ex l. lege Cornel. 30 D. de
Corn. de fals. & Paul. 5. sent. 25. ex quibus etiā ex-
empla hic relata probantur & ampliantur. Adde l. 1.
8. & 9. D. eod. De pœna idem quod hic, responsū
est in d. l. 1. §. ult. D. de l. Corn. de fals. Usū dixi
§. 2. h. t. Vide tamen etiam Perez. ad lib. 9. C. tit. 2.
n. 15. D. Schultz. ad h. t. lit. u. Damhoud. prax. crim.
122. Zyp. tit. de fals. Christm. decis. 199. vol. 4. Tholosan.
syntagm. lib. 36. cap. 5. num. 5. & 6. ubi Mores Gall.
allegat.

§. 8. Item lex Iulia de vi publica seu priva-
ta, adversus eos exoritur, qui vim vel armatam
vel sine armis commiserint. Sed si quidem arma-
ta vis arguatur: deportatio ei ex lege Iulia de
publica irrogatur, si vero sine armis, in tertia
partē bonorum (suorum) publicatio imponitur. Si
autem per vim raptus virginis, vel viduæ, vel sa-
cramentalis, vel alterius fuerit perpetratus: tum
& raptores, & ii qui opem (huic) flagitio dedi-
runt capite puniuntur, secundum nostræ consti-
tutionis definitionem, ex qua hoc apertius pos-
sibile est scire.

S U M M A R I U M.

Textus confirmatio, ejus- | quæ usus contrarius.

POENam vis publicæ confirmat *l. qui dolo 10. §. ult. D. ad l. Jul. de vi pub.* pœnam vis privatæ *l. 1. §. ult. de vi priv.* Hodie arbitrariam esse, confirmat *Perez. ad h. t. C. n. 14.* De pœna raptus eodem modo Imperator loquitur in *l. un. C. de rapt. virg.* Cæterum eam hodie mitigatam & mutatam esse, aut esse oportere, dixi in *disp. nost. ad h. §. thes. 9.* Adde *Schultz. ad h. t. lit. x. §. y. Zyp. Anal. jur. Pont. lib. 4. tit. 1. in fin. Notit. jur. Belg. tit. de raptor. virgin. Joan. à Sande lib. 5. tit. 9. def. 11.*

§. 9. Item lex Julia peculatus eos punit, qui publicam pecuniam, vel rem sacram, vel religiosam furati fuerint. Sed si quidem ipsi judices temere administrationis publicas pecunias subtraxerint, capitali animadversione puniuntur: & non solum hi, sed etiam qui ministerium eis ad hoc exhibuerint, vel qui subtractas ab his scientes susceperint. Alii vero qui in hanc legem inciderint, pœna deportationis subjunguntur.

S U M M A R I U M.

Textus probatio, illustratio | & usus.

PRincipium hujus §. seu definitio criminis peculatus extat in *l. 1. §. 4. §. l. Sacrilegi 9. §. Labeo 2. D. ad l. Jul. peculat.* Sed tamen furtum pecuniæ publicæ proprie peculatus, furtum rei sacræ sacrilegium vocatur. *d. tot. tit.* Pœna ipsius judicis hic memorata confirmatur *l. un. C. de crimin. pecul.* Sed pœna aliorum, qui simplicem peculatum perpetrarunt,

X x 3

runt,

runt, asseritur itidem in *l. 3. D. ad l. Jul. pecu*
Asserit Christin. etiam hodiernis Moribus hoc c
men capitaliter puniendum esse. Christm. dec
200. volum. 4. n. 17. Plura de pœnis sacrilegii & p
culatus, vide apud Tholosan. syntagm. lib. 33. c. 16.
19. ubi & Mores Galliae refert.

§. 10. *Est & inter judicia publica lex Fl*
via de plagiariis, quæ interdum capitis pœnam
sacris constitutionibus irrogat, interdum leviores

S U M M A R I U M.

Quæ pœna plagii ex jure | bus & Statutis.
 Rom. Divino, Canon. Mori-

Quid sit plagium & quot modis committatur, c
cent l. 1. 2. 3. 4. 5. & 6. D. de lege Fab. de plagian
2. 5. 9. & 14. C. eod. Interdum autem pœnam ej
capitallem fuisse, aperte significat l. 1. pr. D. eod. ab
pecuniariam vel leviozem. l. ult. D. ibid. l. 7. & l. u
C. d. tit. Jure Divino & Canonico plagiarius, c
sciens hominem liberum vendit, morte mulctatur
Exod. 21. 17. Deut. 24. vers. 7. junct. c. 1. ext. de fu
quod Mores Germaniæ sequuntur, teste Schultz.
h. t. lit. z. ut & alia Statuta locorū in eos statuunt, c
plagium facere consuēverint. Clar. pract. crim. §. j
q. 68. vers. plag. An ergo pœna plagii in ratione ci
li sive forensi, an in naturali fundata est? Vide Jo
à Sande lib. 5. tit. 9. def. 9.

§. 11. *Sunt præterea publica judicia, lex Julia*
ambitu, lex Julia repetundarū, & lex Julia de a
nona, & lex Julia de residuis, quæ de certis capit

lis loquuntur: & animæ quidem amissionem non irrogant, aliis autem pœnis eos subjiciunt, qui præcepta earum neglexerint. Sed de publicis judiciis hæc exposuimus, ut vobis possibile sit, summo digito, & quasi per indicem ea tetigisse: alioqui diligentior eorum scientia vobis ex latioribus Digestorum seu Pandectarum libris Deo propitio adventura est.

S U M M A R I U M.

Textus comprobatio, ejus- | remissive.
que usus cum latiori tract.

DE lege Julia. de ambitu, deque pœna per dictam l. constituta, deque cæteris hic enumeratis, & de pœnis per illas præscriptis, agunt *tit. 11. 12. 13. & 14. Lib. 48. D.* Adde *Christin. decis. 200. vol. 4. Tholosan. syntagm. lib. 36. c. 28. & seqq. Rosin. antiquitat. Roman. lib. 8.* Moribus pœnas, earumque modos ferre esse, & esse debere in arbitrio judicis, dixi ad §. 2. *h. t.* Qui absolutiorem & accuratiorem intellectum publicorum judiciorum affectat, ille meo judicio non male ablegatur ad *Farinac. Carpzov. & Alios Germanos*, qui ex professo materiam illorum studio quodam naturali longe lateque tractarunt. Nobis sufficit, eam cum Imp. Justiniano summo digito attigisse.

F I N I S.

DISPUTATIONES

JURIDICÆ,

A D

Singulos fere §§. Libror.

IV. Institut. Imperial.

Habita

In Illustri Academia Vltrajectina

AUCTORE & PRAESIDE

CYPRIANO REGNERI ab OOS-
TERGA SWOLLANO.

Respondentibus,

*Nobilissimis & Praestantissimis LL. Studiosis,
quorum Nomina sequens pagina exhibet.*



TRAJECTI ad RHENUM,

MDCXLVIII.

N O M I N A

DD. RESPONDENTIUM

- D. Richardus à Rijn, Zwoll-Transysul.*
- D. Wilhemlus Uptennoort, Zutph-Geld.*
- D. Ludovicus Chimaer, Lugdun-Batav.*
- D. Daniel Ocquertius, Ziriz-Zeland.*
- D. Joannes Posthius, Doetico-Gelr.*
- D. Florentius Cincq, Hagenf.*
- D. Cornelius Scade, Ultraject.*
- D. Cornelius Brandyn, Hag-Comitan.*
- D. Richardus Terbrugghen, Ultraject.*
- D. Gisbertus van Blyeel, Wourd-Batav.*
- D. Jacobus Meyen, Amstel-Batav.*
- D. Gisb. de Frens à Loftadt, Rhen-Traject.*
- D. Johannes Strick, Rheno-Traject.*
- D. Fredericus Wttewaell, Rheno-Traject.*
- D. Everardus de Weede, Ultraject.*
- D. Cornelius van Heemskerck, Ultraject.*
- D. D. Victorinus, Amstel-Batav.*
- D. Jacobus vander Dußen, Ultraject.*
- D. Hemmo Huninga ab Oostwoldt, Groening-Fr*
- D. Adolphus Henricus Ripperda, Geld.*
- D. Paulus à Marck, Ultraject.*
- D. Cornelius van Vrybergen, Zeland.*
- D. Thomas van Ryfen, Ultraject.*

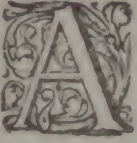
DISPUTATIO JURIDICA

P R I M A,

A D

Tit. 1. & 2. Lib. 1. Inst. Jur.

Resp. RICHARDO à RIJN Zwoll. Transf.

I.  *D Rubr. tit. 1.* quæritur, an illa inscriptio bona sit; vel an jus recte à justitia appellatum dicatur in *l. 1. pr. D. h. t.?*
Aff: derivatione Logica & Juridica.

Jus enim hic accipitur pro Jurisprudencia, seu Arte boni & æqui. *d. l. 1. pr. C. §. 1. h. t.* ubi jurisprudentia vocatur, quod in rubrica jus nōminatum est. Dici etiam haud improbabiler potest, quod jus appellatum sit à justitia per allusionem juridicam. Vide *censur. sive not. nost. ad h. pr. C. disput. nostr. P. ad h. t. thes. 1. Diss. DD. varie.*

II. *Ad pr. d. tit 1.* quæritur, an ibi definiatur justitia divina, an humana? Aff: definiri humanam. Ratio prima est, quia aliàs Justinianus fecisset contra officium Imperatoris, cujus est agere de justitia humana & politica, non verò de divina. Secunda ratio sumitur à fine Jurisprudentiæ, qui est justitia, id est, perfectissima inter homines virtus, tribuens jus unicuique suum. *Nov. 69. pr.* Seu sumitur à fine justitiæ, qui hic est jus suum cuique tribuere, quod de fine justitiæ universalis minime dici potest. Tertia denique ratio ipsi inest definitioni justitiæ, quæ nullo pacto justitiæ divinæ applicari potest. *Diss. Hotom. Accurs. Azo ad pr. h. t. Inst.* Sed quoniam justitia humana duplex est, universalis & particularis, quæ-

quæritur itidem hic, quænam definiatur? Aff: de-
niri particularem, ob easdem tres rationes; quarum
prima desumitur ab officio Imperatoris, secunda
fine jurisprudentiæ, tertia ab ipsa definitione justitiæ
propositæ. Diss. *Alciat. 1. part. 31. & plures Alii. A*
hæc justitia saltem moraliter in nos cadat, colligitur
ex not. nost. ad h. pr.

III. Ad §. 1. quæritur, an definitio jurispru-
dentia sit, & juri Justiniano conveniens? Aff: quod
jurisprud. hic accipitur pro arte sive doctrina quæ
docet tum in rebus divinis, tum humanis, quid ju-
stum, quid injustum sit. Itaque res divinæ (etiam
proprie sic dictæ) & res humanæ objectum jurispru-
dentia sunt, sed consideratæ ut sunt justæ vel inju-
stæ; sive hic notitia & scientia sumatur ex *28. 28*,
sive verba posteriora explicent priora. Diss. *Ho-*
tom. in explicat. d. def. & Alii DD. varie, ut videri
est apud *Treutl. vol. 1. disp. 1. thes. 2. lit. c.*

IV. Ad §. 3. quæritur, an plura vel pauciora sin-
gularia juris præcepta? Negatur, sed ita tamen
ut dicta tria revocari possint ad unum. *d. pr. h. t. Vi-*
de disp. nost. ad l. 10. §. 1. D. h. t. Diss. vide apud *Treutl.*
d. disp. 1. thes. 3. lit. a. Porro quæritur, an cum primo
præcepto pugnet concubinarum sive tolerantia ejus
Aff: quia non sunt toleranda mala, ut eveniant bo-
na. *Rom. 3. v. 8. Harpr. ad h. §. n. 58.* Diss. *DD. comm.*
quos sequitur *Tim. Fab. disp. 1. q. 8.* ubi etiam perpe-
ram statuit, lupanaria jure Civili non fuisse permilla.
arg. l. ancillar. 27. §. ult. D. de petit. hered. Tacit. 2.
annal.

Ad eund. §. quæritur, an secundo præcepto adver-
setur usucapio? sed de illa quæstione latius ad *tit. Inst.*
de usucap. Quid de circumventionibus in pretio
licitis per *l. in causæ cognit. 16. §. pen. D. de minor. &*
l. 22. §. 3. D. locat.? Resp. quod illicitæ videri debe-
ant

int in emptione & locatione rerum, quæ commune pretium habent, quia commune pretium pro justo habetur. *l. pretia rer. 63. pr. D. ad l. Falcid. § 33. ad l. Aquil.* Quod autem contra iustitiam factum est, aut nullum est, aut saltem in integrum restituendum est. Quò facit *Paul. 1. Theßal. 4. § 1 Cor. 6. Alfons. de Castr. lib. de pæn. legal. c. 5. Gloss. in l. 197. de R. J. Timbler. O Econom. lib. 1. c. 4. 6. q. 11. Diss. DD. comm. quos sequitur Grot. de jure bell. § pac. lib. 2. c. 12. n. ult.*

V. Ad §. 4. quæritur, an etiam jus publicum tripliciter partitum sit? Negatur, quia vestigia juris publici in brutis non videmus. *l. 1. §. 2. D. h. t. ideoque tantum ex præceptis gentium & propriis civilibus collectum statuimus. Diss. vide apud Hotom. ad h. §. § Treutl d. disp. 1. thes. 3. lit. b. Harpr ad h. §. n. 18.*

VI. Ad *pr. tit. 2.* quæritur, an recte ibi definiatur jus naturale? Negatur, quia natura, quæ nobis cõmunis est cum brutis, proprie non docet, quod jus est; seu non omne jus, quod natura docet hominem, docuit etiam omnia animalia. Potest etiam dicta definitio aliquo pacto defendi, si dicamus ex verbis finalibus *d. pr.* hunc esse mentem Justiniani, quod hoc sit proprie jus naturale (scilicet denominatione facta à parte principaliore) cujus vestigia in brutis animadvertimus. Sed rectius tamen jus naturale definitur, jus quod natura rationalis seu ratio naturalis dictitat esse jus sine discursu mentis. *Paul. 2. ad Rom. v. 14. § seq. Cic 1. de legib. Wesemb. in parat. ad h. t. n. 15. Diss. DD. varie.*

VII. Ad §. 1. quæritur, an jus Gent. recte dividatur in primævum & secundarium, sive antiquum & novum? Negatur, quia magis & minus non variant species, ideoque nec entia multiplicanda sine necessitate sunt. *Connan. 1. comm. 5. Coras. misc. c. ult. Diss. DD. comm. quorum opinio tamen, per me licet, ut do-*

docendi gratia toleretur, quia in ipsa iustitia à nosa
sententia nihil abhorret. Idem dic de divisione ju
civilis in merum & mixtum. Vide *not. nostr. ad h.*

Ad *eund.* §. quæritur, an quælibet Gens vel Civitas
etiam si agnoscat Superiorem, jura vel statuta conde
re possit? Aff: modo non sint contra jus commune
& contra rationem. *d. §. 1. §. l. 9. D. h. t. junct. l. d. §.*
C. 9. D. de leg. Rhod. §. l. 3. §. 5. D. de sepulch. viol.
nisi Gens vel Civitas expressim potestatem conde
dæ legis in superiorem transtulerit. *arg. l. 25. pr. D.*
probat. Unde concludendum, quod confirmatio fi
tutorum, quæ hodie à Principe vel Ordinibus po
solet, magis ex utilitate quàm ex necessitate fiat,
tenent etiam plerique *DD.* teste *Vinn. ad h. §. 1. n.*
Diff. vide apud *Hænon disp. 1. Inst. q. 18. §. di*
nost. ad d. l. 9. h. t. Bus. ad d. l. 9. ubi & hoc refert, quod
Moribus Belgii liberæ & Imperiales Civitates statu
contra jus commune condere possint.

VIII. Ad §. 2. *in fin.* quæritur, an etiam contractus
emphyteuticus & sponsalitia largitas sive donatio
propt. nupt. ex jure gent. descendant? Aff: quia dictæ
conventiones ex naturali ratione, non verò civili in
ventæ sunt. Tantum forma (quæ tamen in quæsi
onibus, quibus de origine & materia contractus
quæritur, minime attenditur. *l. 4. §. 5. D. de justit. &*
jur.) à jure Romano addita est. §. 3. *Inst. de donat. &*
§. 3. Inst. de locat. *Diff. Cujac. 5. obs. 36. Wesemb. in p.*
rat. ad tit. D. locat. Tim. Fab. disp. 3. q. 3. Treutl. d. disp.
1. thes 4. lit. d. Quid ergo de stipulatione & literarum
obligatione? Istæ obligationes juris Civilis, ve
potius ex jure Civili sunt, quia ex civili ratione intro
ductæ sunt. *tot. tit. Inst. de V. O. & tot. tit. Inst. de li*
oblig. *Diff. Hotom ad §. 1. h. t.*

IX. Ad §. 3. quæritur an jus naturale & gentium
etiam dividatur in scriptum & non scriptum? Nega
tu

per d. §. 3. & l. 6. de just. & jur. Diss. vide apud
pr. ad h. §. n. 2.

Ad §. 4. quæritur, an scriptura sit de substantia
 is? Negatur arg. §. 10. h. t. & l. 4. D. de fid. instrum.
 ff. DD. Alii aliter, uti videre est apud DD. ad h. §.
 §. 3. & 6. h. t. Porro hic quæritur, à quo tempore
 va lex (quæ scilicet bona est, & non manifeste con-
 rationem naturalem aut regulas juris gentium)
 liget? Jure Civili demum post duos menses obli-
 re videtur. Nov. 66. c. 1. Diss. DD. plerique, teste
adelin. de jure noviss. lib. 5. cap. 2. Sed jure Canon.
 obligat, quam primum publicata est. c. 1. ext. de po-
 il. prælat. & c. 2. de const. & ibi Panorm. quod Mo-
 s Belgii & Galliæ sequuntur, testante d. Gudelin. d.
 t. Busf. ad l. 26. & seqq. de legib. Sed salvo tamen
 bitrio judicis, qui rationem probabilis ignorantia
 bere potest. Imbert. 2. Inst. for. c. 3. vers. accepimus
 men. An obliget eo loci, ubi non est promulgata
 et recepta, vide apud Jacob. Coren. Observ. 1. Van
 in hoogh-Raedt.

X. Ad §. 6. quæritur, an Princeps legibus civili-
 us (de naturalibus enim non debet videri contro-
 versia, quum Princeps supra jura divina esse neque-
) solutus sit? Disting: stricto jure, seu quatenus
 aturam & potestatem Principis spectamus, legibus
 vilibus solutus est. l. 31. Princeps D. de ll. & SCtis
 1. de constit. Princip. Nov. 105. c. 2. in fin. Sed ex æ-
 quo & bono iisdem allegatus est. §. ult. Instit. quib.
 nod. testam. infirm. l. ex imperf. 23. D. de leg. 3. & l. 4.
 de ll. Vide Matth. c. 23. c. non oportet ext. de consang.
 christin. decis. 9. vol. 1. & 2. decis. 53. disp. nostr. ad d. l.
 1. d. ll. Diss. DD. varie, ut videre est apud Fach. 1. c. 2.
 Hænon. disp. 1. q. 17. Treutl. d. disp. 1. thes. 6. lit. b.
 Ad eund. §. quæritur, an Princeps ex plenitudine
 potestatis suæ jus legitimo modo quæsitum alicui
 sine

sine causa auferre possit? Negatur, quia hoc facit contra rationem, contra quam tamen nihil videtur. Adde *l. 2. § 7. C. de precib. Imp. offer. § 1 pen. § 1 C. si cont. jus vel utilit. publ.* Quid, si subsit utilitas publica? Publica privatis anteponenda bonis. *ad l. ult. C. de caduc. toll.* Adde *Gail. 2. obs. 56. disjunctio nost. ad l. 1. de const. Princip.* Diss. vide apud *Fac. d. oc. Christin. decis. 75. vol. 2. Treutl. d. disp. thes. 5. l. 1.* An ergo Princeps alicui iuste ob singulare ejus robor vel artificium crimen capitale condonare potest? Negatur contra *h. §. § 1. ad bestias 31. de pæn.* quia major Reipub. utilitas suadet, ut delicta puniantur. *l. ita vuln. § 1. §. 3. D. ad l. Aquil.* cui adde *Deut. vers. 8. § cap. 8. § 19. vers. 13. § 20. Exod. 21. Lev. 24.* Diss. *DD. comm.*

XI. Ad §. 8. quæritur, an responsis veterum Jurisconsultum hodie communes *DD.* opiniones comparari queant? Negatur, quia dictæ opiniones, nec ita corroboratæ, nec ita receptæ sunt. Diss. vide apud *Harp. ad h. §.* An ergo sententia judicis contra communem opinionem lata non est ipso jure nulla? *nime. arg. l. 1. §. 2. D. quæ sent. sine appell. resc. D. Panorm. Abb. in c. 1. de re jud. § Alii quos refert Vro. 1. opm. cap. 128.* Sed ille qui pro se habuit communem *DD.* sententiam, vel etiam duorum vel trium duntaxat Advocatorum melioris notæ confirmatum, præsumitur ne probabili causa litigasse, ita non debeat condemnari in expensas litis? Dixerim hoc arbitrio judicis relinquendum esse, quia natura negotii hoc requirere videtur. Diss. *Treutl. d. disp. thes. 7. lit. e. § Harpr. ad h. §. ubi Plures allegat.*

XII. Ad §. 9. quæritur, an error jus vel consuetudinem faciat? Negatur *d. §. 9.* ubi consensus Populi requiritur, qui non potest esse, ubi adest error *l. 1. D. de iurisd. Harpr. hic Diss. DD. comm.* Porro hoc quæritur,

quæritur, quoto temporis spatio & quot actibus consuetudo introducat? arbitror hoc arbitrio iudicis committendum esse. *arg. l. 1. §. ult. D. de jur. del.* Deinde consuetudo talis à natura est, ut certo tempore stringi nequeat. Unde in foro per turbam hominum probari solet. Diss. vide apud *Harpr. ad h. §. Hæron. disp. 1. ad eund. Gail. 2. obs. 31.* Sed quid de iudicio contraditorio? illud quidem est modus ad probandam consuetudinis, sed non introducendæ, quia licet consuetudo nunquam in iudicio contraditorio ad probandum & juxta eam iudicatum sit, tamē nota & certa esse potest. Adde *l. de quib. 32. §. 1. D. de ll. §. SCt.* atq; ita iudicatum, testatur *Gail. 2. obs. 31. n. 8. §. Christ. dec. 187. 9. vol. 4.* Diss. *DD. pleriq; teste Mynj. 6. obs. 41. n. 15.*

Ad eund. §. quæritur an Populus vel civitas quæ agnoscit superiorem, possit inducere consuetudinem suam sine consensu & scientia superioris? Aff: per ea, quæ dixi in *thes. 7.* quibus accedunt *DD. comm.* & res iudicata in Curia Mechlin. teste *Christin. vol. 2. de i. 55. Zyp. tit. de legib. constit. §. c.* Diss. vide apud *Inn. ad h. §. Treutl. d. disp. 1. thes. 9. lit. d. §. ibi Bachov.* Denique quæritur hic, an æquitas sit pars juris non scripti, hoc est, an tantum æquitas non scripta sit? Negatur, quia una lex sæpe de æquo & bono loquitur, altera de stricto jure circa eandem facti speciem. Deinde Prætor etiam frequenter jus civile aut corrigit, aut supplet, aut limitat. *Lyclam. 7. membr. 39.* Diss. *DD.* varie ut videre licet apud *Harpr. de n. 52. §. seqq. Treutl. d. disp. thes. 2. lit. b.*

XIII. Ad §. 11. quæritur, quid hic intelligatur per jus naturale, & quomodo dicatur immutabile? Puto per jus naturale hic intelligi jus commune gentium, quod nō omnibus modis mutari potest, ut alibi hunc locum explicat Tribonian. in *§. ult. Instit. de legit. agnat. tut.* Vel quod in totum & per se mutari non potest

Y y

test

test, sed cui tantum aliquid addi vel detrahi potest
ut loquitur Ulpian. in *l. Jus Civile* 6. *D. de justit*
jur. Diss. DD. diversimode, ut videre est apud *H*
pr. & Alios DD. ad h. §. & nos in censura nost. B.
seu notis adeund.

DISPUTATIO JURIDICA

S E C U N D A

Ad Tit. 3. 4. 5. 6. 8. & 9. Lib. 1. Inst.

Resp. WILHELMO UPTENOORTH, Zutph. G.

I. **A**D *pr. titul. 3.* quæritur, an adscriptitii (v.
go lijffseghen sive proprii homines. *l.*
ad titul. Institut. de testam. ordin. Galli
mainmortes dicti. *Chassan. ad consuet. Burg. Rub.*
tertium genus hominum constituent, an vero servi
adnumerandi, an hominibus liberis sint? Aff: pot
rius per *d. pr.* Secundo, quia adscriptitii sive ex co
ventione tales, sive ex antiqua captivitate, non t
domino inserviunt, quàm terræ, cui nascuntur &
scribuntur. *l. un. C. de colon. Thracens.* Facit præter
l. 2. C. in quib. caus. colon l. 2. C. de agricol. & cens. l. 2.
l. 4. C. eod. Nov. 128. c. 14. & Nov. 123. c. 17. Harpr.
h. pr. n. 14. & 25. Diss. vide apud *Eund. & Hænon*
disp. 1. q. 20. & Alios DD. ad d. pr. Christin. del
86. & seqq. vol. 5. ubi plura de adscriptit. cum usu
dere licet.

II. Ad §. 2. quæritur, an servitus recte dicatur co
tra naturam introducta? Aff: per *d. §. 2. & l. 4. §. 1.*
de stat. hom. Ratio est, quia per naturam hic inte
gimus naturalem libertatem, quam habemus co
munē cum brutis, cui servitutem à natura contrari
ti, videmus in avibus caveis inclusis, ex quibus ser

per erumpere conantur. Nec obstat *Arist. lib. 1. pol.*
 § 4. quia non loquitur de servitute ex bello con-
 tracta, sed de naturali & innata imbecillitate ingenii.
 Deinde licet per naturam hic intelligamus rationem
 naturalem, nulla tamen inde nascetur absurditas aut
 contradictio in d. definit. servitutis; quia libertas qui-
 lem bona ratione homini competit, sed si factus est
 bellua quodammodo, fortiori ratione redigitur in
 servitutem. *Diff. Ant. Matth. in not. ad h. § & DD.*
alii aliter. An ergo servitus habet aliquam ratio-
 nem aut humanitatem? Imo sane, modo præsuppo-
 natur, captivos quodammodo belluas & quasi feras
 bestias bellum intulisse, aut sequutos esse; & præte-
 rea ipsam servitutem non nimis gravem & severam
 constitutam esse. *Genes. 16. Exod. 21. Ephes. 6. § 14.*
ad l. Cornel. de sicar. Diss. Cornan. lib. 2. comm. c. 1 n.
Bodin. Lib. 1. de Repub. c. 5.

III. Ad §. 3. quæritur an Christianis liceat habere
 servos? Aff: in Turcis, Sarracenis & Tartaris per ea
 quæ dixi *thes. præced.* Sed vix Christianus Christi-
 num in bello captum pro servo habere potest. *arg.*
c. 25. vers. 39. 40. 44. § 45. Levit. § c. 21. Exod. Bel-
 lum, inquam, inter Christianos civile est, ubi civis
 contra civem, imo frater contra fratrem bellum ge-
 nit. Quare cum frater fratri septuaginta septies ig-
 noscere debeat. *Matth. 18. vers. 22. § seqq.* recte
 hodie inter Christianos servitus sublata est. Sed
 quid, si Christianus captus sit à Turcis? Præter cap-
 tivitatis afflictionem nullum aliud damnum sentire
 debet, ideoque nec servus fieri debet, nec astrictus
 esse legibus Romanis, quæ de captivis constitutæ
 sunt. Ratio est, quia afflictus non est affligendus
 amplius, præsertim in bello, quod contra Turcas ju-
 stum est. *Covarruv. ad reg. peccat. part. 3. §. 11. Diss.*
alcia. in l. hostes de V. S. Claud. Cautiunc. in §. 17.

Inst. de rer. divis. § DD. comm. teste Schultz. ad a. lit. a. An & quomodo liceat hostem, etiam postquam se dedit, interficere, vide apud *Grot. lib. 3. de jure bell. c. 4. § Vinn. ad h. §.*

IV. Ad *pr. tit. 4.* quaestiunculas, an recte adscribitur, si natus est, qui ex patre libero & matre adscriptus natus est. Item an etiam ratione matris nobilis, dicatur filius nobilis, & similes, vide in *not. ad h. t.* Sed quaeritur hic graviter, an etiam partus sub finem undecim mensis post mortem patris natus, pro legitimo agnoscere debeat? Negatur de jure Civili, saltem regulariter. *Intestato 3. § pen. D. de suis & leg. hered.* Sed si in abstracto disputare liceat, dixerim, talem partum matre integræ famæ & nulla sinistra suspitione generatæ, legitimum præsumendum esse, donec contrarium proberetur, quia natura in parturiendo partu prius variat, fallitque. Facit *d. pr. vers. quia non debet calamitas* § *c. Aristot. lib. 7. de histor. animal. Plin. lib. 7. c. 5. Gell. 3. c. 16. Gothof. ad d. l. 3. § Nov. 39. Gudeb. de jure noviss. lib. 1. c. 12.* atque ita judicatum, testatur *Beuster. de matrim. p. 2. c. 36. § Joan. à Sande l. 4. tit. 8. def. 10. Diss. DD. comm. teste Hænon. disp. Inst. q. 5. Arum. exerc. 1. thes. 29.* Rem judicata Gratianoboli (qua filius vi imaginationum anno tertio post mortem patris natus legitimus declaratus est) aut fabulam puto, aut ridiculam.

V. Ad *§. 2. tit. 5.* quaeritur, an apud Legatum Proconsulis aliquis manumitti potuerit? Aff: mox fiat in Provincia ipsi demandata. *l. apud proconsul. §. 1. de manum. vind. junct. l. 2. 3. § 4. §. ult. D. de off. procons.* quæ ll. loquuntur de eo casu, quando legatus necdum ingressus provinciam est, quo casu nec talem habet jurisdictionem, qualem ipse proconsul nec legis actionem. *d. l. 2. § 3.* Sane absurdum videtur, quod legatus proconsulis ingressus provinciam

no

non haberet facultatem manumittendi, cum possit dare tutores, quod etiam est actus legitimi. *l. act. legit. 77. de R. J. Diss. Cujac. 1. obs. 1. & plures Alii aliter.* Usus vide apud *Bus. ad d. l. 2.* An actus legitimi & quæ jurisdictionis voluntariæ sunt, aliis mandari possint: Item an differentia sit inter actus legitimos & legis actiones, alibi excutiemus & disputabimus latius ad *tit. mandat. Inst. & Pand.*

VI. Ad §. 5. *tit. 6.* quæritur, an aliquis anno decimo octavo possit esse procurator ad lites? Aff: per *h. §.* qui non loquitur de procuratore ad negotia; quia necesse non est, ut ut ille sit major 17. ann. *l. 1. §. 4. de exercit. act. l. 7. §. fin. de Instit. act.* nec opus, ut ille manumittatur; quia etiam per servum negotia extrajudicialia expediri possunt, cum tamen hic agatur de iusta causa manumissionis. Adde *l. 1. §. 3. de post. & Joann. à Sande lib. 1. tit. 3. def. 3. Diss. DD. comm.* Aliter tamen dissentit *Tim. Fab. in disp. anniv. disp. 4. thes. 8.* aliter *Bacchov. ad h. §.* aliter *Vinn. ad eund.* Jure Canonico procurator judicialis major 25. annis esse debet. *c. 5. de procur. in 6.* quod Mores sequuntur, teste *Harpr. ad h. §. n. 9.* Caterum rectius hoc negotium committitur examini Senatorum & Scabinorum, quia scientia alicujus artis talis à natura est, ut nec possit nec debeat certis annis allegari. Quidam enim citius discunt, quidam tardius. Vide tamen *not. nost. ad h. §. & tit. 10. Lib. 4. Inst.*

VII. Ad §. ult. *d. t.* quæritur, an, ut postulare quis potest anno 18. ita & titulo JCTi vel Doctoris insigniri possit? Aff: quod possit etiam infra ann. 18. modo propter singularem ejus eruditionem cum cæteris majoribus revera conferri queat, quia leges loquuntur de casibus regulariter evenientibus, sed salvis tamen casibus singularibus, qui singularem rationem habent. Videatur *l. 1. §. 3. de postul. & l. 11. §. 1.*

vers. jurisperit. Cod. de advocat. divers. judicior. l. varie. Sed ut ut sit, rei natura non patitur, ut ei anni ei præscribantur. Ratio dicta est in *thes. p. ced.* Quare & in plerisque Academiis Belgii totum hoc negotium simpliciter committitur examini Professorum; sed ita tamen, ut supremus Magistratus semper oculum intendat in Professores, ne crassa studia detrudantur in forum. Plura de Advocatis de apud *Christin. dec. 99. & seqq. plur. Joan. Papon. Collect. & lib. 6. Arrest. tit. 4.*

VIII. Ad *§. ult. tit. 8.* quæritur, an hodie Asyla licita sint? Aff: *c. 21. Exod. Numer. 35. Deut. 19.* Quid de homicida voluntario? Ille extra Ecclesiæ asyla extrahendus est, quia non casu occidit. *d. c. Nov. 17. c. 7. & cap. 1. ext. de homicid.* Diff. vide apud *Harpr. ad h. §. n. 16. & seqq.* Quid de debitore, qui metum ne in carcerem detrudatur, ad Asyla congit? Dixerim illum tuendum esse, præsertim si constet, casu lapsum facultatibus esse. Diff. *DD. rii*, ut videre est apud *Harpr. ad d. §. n. 30. & Rittohus. de jure asylor.*

Ad *eund. §.* quæritur, an Princeps ex causa publicæ utilitatis, invito domino, jus vel rem suam auferre possit? Aff: si justum solacium, id est, justum pretium refundatur. *l. 2. §. si quis 16. D. ne quid in loc. p. junct. argum l. venditor. 13. §. ult. D. commun. prædict. quod & usu servatur.* Zyp. in *Notit. jur. Belg. tit. viis publ.* Sed quid, si ærarium Principis vel Civitatis minus instructum aut locuples sit? hoc casus quis cogi potest, ut vendat vel alienet etiam pro minus justo pretio. *arg. l. 2. §. fin. vers. ergo Sabin. D. de rig. jur. & arg. l. 2. §. 2. vers. quæsitæ. D. ad l. Rhod. D.* vide apud *Gaill. 2. obs. 56. & Hænon. disp. Inst. 16. q.*

IX. Ad *pr. tit. 9.* quæritur, an filius natus ex uxore in domo mariti, cohabitantibus simul, & vicinis

scientibus, ita præsumatur legitimus, ut contraria probatio admittenda non sit? Negatur, quia fortis præsumptio tollitur à fortiori. *arg. l. 6. D. de his qui sunt sui vel alien. Gail. 2. obs. 57. n. 16.* Diss. vide apud *Eund. 2. obs. 97. & Jacob. Coren. cons. 12.* Quid, si mater in ipso puerperio filium dixerit adulterinum esse? Hæc declaratio matris attenditur, quando de prolis patre dubium est. *Aristot. lib. 2. Rhetor.* Sed non est sufficiens argumentum, quo dictus filius illegitimus argueretur. *l. 5. de in jus voc. & d. l. 6. de his & c.* Quod & Moribus probatum, testatur *Bus. ad l. 6. de his qui sunt sui vel alien.* Diss. *DD. varie*, ut videre est apud *Bald. ad §. ult. h. t. Gail. obs. 97. Hartm. Hartm. lib. 2. tit. 16. Ant. Fab. in Cod. suo lib. 9. tit. 7. def. 6.* quem omnino vide.

X. Ad §. 1. quæritur de notatione nominis (unde scilicet dicantur nuptiæ, & unde dicatur matrimonium) de qua non sum sollicitus. Videatur *Harpr. ad h. §. n. 2. & 3.* Quæritur etiam, an matrimonium sit sacramentum, sacerdotibus interdictum, & causa ejus Ecclesiastica? Sed quoniam istæ quæstiones magis ad forum Theologicum pertineant, silentio à nobis involvuntur. Videri tamen possunt apud *Harpr. ad h. §.* ubi recte negative disputantur. Eiusdem farinæ quæstio est, an polygamia in Veteri Testamento fuerit licita. Quæritur itidem hic, an matrimonium sit contractus, an actus legitimus? Aff: prius, facta scilicet denominatione à potiori parte. Diss. vide apud *Eund. Harpr. ad d. §. num. 52.* Porro quæritur, an sponsalia de præsentī (ut perperam loquuntur) differant à vero matrimonio? Negatur, quia benedictio sacerdotis vel celebratio in facie Ecclesiæ tantum de solennitate fit, non vero de necessitate aut essentia. *l. nupt. 30. de R. J.* Unde existimo, filium legitimum esse, qui natus est matrimonio, quod

quod consensu parentum & ipsorum contrahentes
 contractum est, licet necdum celebratum fuerit
 ram Ecclesia vel Magistratu. Vide omnino *Ad
 sar. Lamb. Goris. cap. 2. tract. 1.* An ergo sponsalia
 futuro transeunt in matrimonium, si copula ca
 lis secuta est? Aff: per ea, quæ modo dixi. Ade
 15. § 30. ext. de sponsal. Harpr. ad rubr. h. t. num.
 quæ sententia in Belgio usu servatur, teste Vinn.
 § 1. tit. de pat. potest. Diss. Patres in *Concil. Trident.
 sess. 24. c. 1. de reformat. matrim.* Quin tamen gra
 poena statui possit in eos, qui ante celebrationem
 solennem congressi fuerunt, nullus dubito. E
DD. varie, ut videre est apud *Jacob. Coren. conf.*
 § Harpr. ad pr. *Instit. de nupt. n. 124. § seqq.* De
 que quæritur hic, an sub individua vitæ consuetu
 ne contineatur divini juris communicatio in *l. 1.
 de rit. nupt.*? Negatur, quia illa jura divina, quæ ob
 inter maritum & uxorem communicabantur, te
 pore Justiniani in usu non fuerunt. Diss. *DD. va
 ad d. l. 1. § h. §.* Quod bona humana tantum quom
 usum inter conjuges communia fuerint, docet *l. 1.
 15. D. de SCto Syllan.* Sed rectius hodie etiam qu
 ad proprietatem communia sunt, nisi commun
 pactis exclusa sit, quia ubi est communio corporis
 & una caro, ibi quoque communionem bonorum
 se oportet. *Matth. 19.* Vide omnino *Lamb. Goris. a
 vers. tract. 1. c. 1.* ubi varios Mores refert. Diss. vi
 apud *Peck. de testam. conjug. § Vinn. ad h. §. 1.* A
 propter solum adulterium ita divortium facere
 ceat, ut ipsum vinculum matrimonii dissolvatur,
 pars innocens alias nuptias contrahere possit, an et
 iam propter malitiosam desertionem (ut loquuntur
 disputabo latius ad *tit. D. de divort. § repud.* hic fir
 pliciter affirmo prius. *Matth. 19. v. 9.* Diss. *varii. Vic
 Treutl. disp. 6. vol. 1. thes. 8.*

XI. Ad §. 2. quæritur, an recte hic patria potestas dicatur propria civium Romanorum? Aff: ratione formæ, quia revera singularis fuit. *arg. l. 11. D. de liber. & posth. & l. 5. D. ad l. Pompej. de parricid.* Sed ratione originis sive materiæ (ut loquuntur) ex ratione naturali introducta est. *l. 2. D. de justit. & jur. l. 28. §. 1. D. de liber. & posthum.* Diss. vide apud *Hænon. disp. 2. q. 2. Tim. Fabr. disp. 5. thes 2. Lang. cent. de cad. 2. theorem 1.* Moribus patria potestas in quibus consistat, vide in *Not. nost. ad h. §.* Sed rectene magna illa patria potestas hodie coarctata & sublata est? Aff: *c. 20. Exod. v. 13. junct. c. 13. Rom. & c. 21. Deut.* ubi Deus vult, filios ad Seniores urbis deduci. Vide etiam *Zepper. de ll. Mosaic. lib. 4. c. 12. in fin.* Diss. *Bodm. lib. 1. c. 4. de Repub.* Sed estne, aut debetne esse hodie patris & matris potestas æqualis in liberos? Negatur, quia nemo potest esse in duorum potestate æquali. Filius præcipue in potestate patris est, ergo non æque in potestate matris. *d. c. 20. Exod. vers. 12. Ephes. 5. v. 13. Aristot. 1. Polit. 1.* Diss. *DD. plerique, teste Bacchov. ad h. t.*

XII. Ad §. ult. quæritur, an distinctio familiarum juri Civili, an juri Gentium adscribenda sit? Aff: posterius. *arg. l. 5. D. de justit. & jur. junct. leg. 9. D. eod.* Diss. *Multi.* Quæritur etiam hic, an partus initio septimi mensis natus pro justo habendus sit? Aff: per *l. 12. D. de stat. hom. & l. 3. §. ult. D. de suis & legit. hered.* Diss. *Alberic. Gentil. de jur. part.* Sed quid de octimestri? Idem dicendum est. *d. leg. 12.* imo istiusmodi partum diu vitalem fuisse, testantur *Plin. & præstantiss. Medici*, ideoque præteritus rumpet testamentum. *arg. l. quod dicitur 12. D. de liber. & posth. & l. 3. C. eod.* Diss. *DD. comm. teste Claro*, qui illos sequitur *tract. de testam. q. 45.*

DISPUTATIO JURIDICA

T E R T I A

D E N U P T I I S.

Ad Titul. 10. Lib. 1. Institut.

Resp. LUDOVICO CHIMAER Lugd-Bat.

I. **A**D *pr.* quæritur, an consensu patris in nuptiis filiam. requiratur de necessitate? A
de jure civili. *d. pr. vers. nam hoc fieri*
¶ argum. l. 13. §. 6. D. ad l. Jul. de adulter. modo pater
injuria non prohibeat. l. capite triges. 19. D. de r. nupt. Quare liberi ex ejusmodi matrimonio absque
 consensu patris inito spurii sunt, qui nec per ratifica-
 tionem legitimari possunt. Si enim consensus pa-
 tris præcedere debet. *d. vers. ergo sequi non potest*
arg. l. eos qui 65. §. 1. D. de rit. nupt. ¶ d. l. 13. §. 6. ad l. Jul. de adult. Diss. Wesembec. Pac. ¶ Heig. ad h. p. Bronch. cent. 3. aff. 4. quorum sententiam receptam
testatur Busf. ad l. 2. h. t. n. 13. Matris autem consensu
 sus non requiritur, nisi in nuptiis filiae auxilio patris
 defuncti destitutæ, idque propter fragilitatem sexus
l. in conjunct. 20. C. h. t. Diss. Wesemb. ad d. pr. quæ
sequitur Bronchorst. miscell. 1. aff. ult. De Jure Di-
 no haud dubie utriusque parentis consensus desig-
 natur. *Exod. 20. v. 12.* Adde *Lambert. Gor. Adv. tra-*
3. cap. 10. quem omnino vide. Sed de honestate
 loquuntur) non etiam de necessitate. Debet quidem
 consensum requirere, maxime filia minor 25. annis
 adeo ut si inscio patre cubaverit cum proco, pater
 tamen eam denegare possit. *Exod. 22. v. 17. Deut. 22.*
v. 29. Joann. à Sande lib. 2. titul. 1. def. 4. Sed si ma-
 monium jam liberis subnixum est, nec liberi spurii
 sunt

ant, nec pater tale matrimonium dissolvere potest. *arg. c. 2. Genes. v. 24. & cap. 27. 29. 30. & 36.* Deinde durum esset, si foemina amissa pudicitia etiam matrimonium amittere cogeretur. *c. cum causa. ext. de raptor.* & imputet sibi pater, cur tamdiu moras nexuerit, donec filia ejus pepererit. Denique commiseratio liberorum & scandalum, quod inde temere oriri potest, suadent, ne tale conjugium dirimi debeat. *l. 1. & fin. D. de liber. exhib. Paul. 2. sent. 19. & l. 12 §. 3. D. de captiv. & postl. rev.* Quæ sententia ulu etiam recepta est, teste *Bronch. d. ass. ult. in fin. Diss. DD. varie.* Quid de jure Canon. dixerim, hoc sequi jus divinum, aut saltem sequi debere, de quo latius in *disp. Pand. ad tit. de rit. nupt.* *Diss. Concil. Tridentin. sess. 14. & Plures, quos refert Joann. à Sande lib. 2. tit. 1. c. 4. Hænon. d. disp. 2. q. 6. n. 4. & Harpr. hic. n. 97.* Ad *d. pr.* quæritur, an consensus ipsorum contrahentium ita requiratur, ut, si matrimonium justo metu initum est, ipso jure nullum habeatur? Aff: quia nihil magis adversatur matrimonio, quam metus. *l. sciend. 20. D. h. t. junct. l. 3. §. ult. & l. 7. pr. de dol. mal. cap. cum loc. de sponsal. Gail. 2. obs. 93. Mant. decis. 24. Zepper. de ll. Mosaic. 4. c. 20. Adde & Busf. ad l. 22. h. t.* ubi temperamentum suppeditat, & usum, qui circa matrimonium dolo initum introductus est. *Diss. vide apud Christlin. decis. 335. vol. 1. Fachin. 2. c. 96. & Hænon. d. disp. 2. q. 9.* Porro quoniam solus consensus nuptias facit. *l. nupt. 30. d. R. J.* quæritur, quid statuendum sit de deductione in domum? illam requiruntaxat de solennitate, non etiam de necessitate. *l. 5. D. h. t. & l. si donation. 22. C. eod.* ut de celebratione coram facie Ecclesiæ vel Magistratus dixi *disput. præced. thes. 10.* Adde *Joann. à Sande lib. 2. tit. 1. def. 1. Diss. vide apud Hænon. d. disp. q. 10.* Denique quæritur, an adeo necessarius sit consensus contrahentium

tium, ut, si quis vitiatam vel devirginatam pro virgine duxerit, eam repudiare possit? Negatur, ob rationem quæ fortior est, & in offendiculo evitanda consistit. Adde *arg. 1. Corinth. c. 7. v. 12. & seqq. c. 1. caus. 29. q. 1. & argum. l. 8. § 3. C. de repud.* ubi hanc causa repudii non refertur. Sed quid, si non bene inter conjuges conveniat? permitti quidem (si aliter persuaderi nolunt) separatio tori & mensæ potest, illa minime facultas transeundi ad aliud matrimonium, ob rationes jam allegatas. Diss. vide apud *Hanon. disp. 2. q. 9. n. 2. Harpr. ad §. 11. h. t. Arum. exercit. thes. 15.*

Ad §. 1. *h. t.* quæritur, an jure naturali prohibeantur sint nuptiæ inter ascendentes & descendentes in infinitum, atque ita, ut ne quidem extrema necessitas vel singulari Dei dispensatione permitti queant? Adueritur, quia natura abhorret, cujus contrarium ideo Deus permittere non potest, quod ejus naturæ & justitiæ adversetur. Adde *l. 14. §. 2. in fin. D. h. t. & Nov. 12. c. 1. Diss. vide apud Harpr. & Borcholt. ad h. §. quibus suffragari videtur d. c. 19. Genes.* Porro quæritur, recte distinguatur inter nuptias incestas & nefarias? Negatur. *d. §. 1. Diss. DD. vulgo, teste Harp. ad d. §.*

II. Ad §. 2. quæritur, an jure gent. incestus committatur inter fratrem & sororem? Negatur *l. ult. h. t.* Ratio est, quia alias Deus Opt. Maxim. genus humanum propagasset per medium incestum, atque saltem medium, quod hodie incestuosum est, quod afferere absurdum videtur. Si nuptiæ inter fratrem & sororem sub initio mundi nefariæ vel incestuæ non fuerunt, id est, contra rationem naturalem non fuerunt, ergo nec hodie sunt; quia ratio, ut Deus, hodie & heri & ab æterno eadem & immutabilis est. Quando itaque quis cum proprio sanguine rem habuit, tum demum incestus (vulgo *bloetschaude*) committitur.

ius intelligitur. *Genes.* 19. 1. *Corinth.* 5. *Giphan. Harpr.* *Wesemb. ad h. §.* *Forst disp.* 3. *thes.* 24. *Diss. Cujac. ad Nov.* 12. *Tim. Fabr. disp. annivers.* 5. *thes.* 9. & *Plures*, quos apud *dd.* Auctores videre est, ubi tales etiam rationes adducuntur, quæ hanc controversiam dubium & ancipitem reddere videntur.

III. Ad §. 4. quæritur, an recte & licite consobrini matrimonium contrahant? Aff: quia varia ejus exempla extant in sacris paginis. *Genes. c.* 29. *junct. cap.* 24. v. 29. *Num. c.* 36. v. 11. Quinimo lex Mosaiica aperte probat (teste Balduino ad *h. §.*) dum non prohibet. *Levit.* 17. & 18. Plures rationes vide in *not. nostr. ad h. §.* *Diss. can. 20. caus.* 35. *qu.* 3. & *ibi. Canonistæ comm.* Adde *Lambert. Goris Adversar. tract.* 4. §. 6. An ergo computatio graduum jure Civili introducta præferenda est juri Canon. ? Aff: quia ex ipso jure Divino & naturali mutuata est. *d. c.* 17. & 18. *Levitic.* *Diss. c. non debet* 8. *de consang.* & *affin.* & *Canonist.*

IV. Ad §. quæritur, an hodie quis amitam suam adoptivam in uxorem ducere posset? Aff: quia Moribus sequimur simplex jus gentium, quo nulla cognitio inter dictas personas nata intelligitur. Quinimo ob allegatas rationes pater filiam adoptivam uxorem ducere potest. Vide *not. nostr. ad d. §. 1. h. t.* & *t. seq.* *Diss. Harpr. ad d. §. 1.* & *DD. plerique.*

Ad §. 6. quæritur, an dentur gradus in affinitate? Jure Civili non dantur, aut saltem non proprie. *l. 4. §. gradus* 5. *D. de gradis* & *affin.* Jure Canon. eodem modo gradus affinitatis computantur, quo consanguinitatis. *c. ex liter.* 1. *c. non debet* 8. & *ibi Gloss. ext. de consang.* & *affinit.* quod plerique Mores sequuntur. Vide *Hartm. Hartm. pract. forens. lib. 2. titul.* 34. *observ.* 2. *Schneid. ad h. t. de arb. affin.* & *Vinn. ad h. §.* Porro quæritur, an prohibitio de fratria non ducenda

da habeat rationem naturalem? Negatur, quia autem
matrimonium cum fratria olim certo casu male per-
missum videtur. *Deut. 25. 5.* nisi dicamus cum Theo-
ologis, hoc jus naturale continere quidem æquitatem
& iustitiam, sed quæ in rerum natura sola Dei volun-
tate impressa est, non vero jus illud in se ac sua
sentia æquum & iustum, atque adeo immutabile
se. Sed tunc nec inter patrem & filiam nuptiæ pro-
prio jure naturali prohibiti essent, quod etiam
improbabiliter statui, significavi in *thes. 2. pr.*

V. Ad §. 8. quæritur, an comprivignorum ma-
trimonium juste permissum sit? Dubito, propositas
rationes propositas in *not. nost. ad h. §. & tract. de
justit. quarund. ll. Roman. c. 5. titul. de quibusd. aliis j.*
Aut si illicitum est, ad officium tamen Magistratus
Eccles. pertinet, tale matrimonium dissuadere, ob-
jectiones dictas in *not. ad d. §. 4. & h. §. 8.* An ergo sup-
matrimonii in gradibus prohibitis dispensari poterit?
Aff: in similibus, ubi quidem manifesta honestas
non reclamatur, sed tamen aliqua, quæ stricto jure
præferenda videtur. Licitum quidem sæpe quid
quod tamen honestius non fit. *Schneid. ad h. §. n.*
Diff. vide apud *Eund. d. loc.* Et sic intellige quæsti-
onem, an duo fratres duas sorores, pater & filius ma-
trem & filiam uxores ducere possint. Vide *Diff. app.*
Harpr. ad h. §. 8. & similem quæstionem apud *Joan.*
a Sande lib. 2. tit. 1. def. 9.

Ad §. 9. quæritur, an liceat fratris prædefuncti, vel
sponsæ mortuæ sororem uxorem ducere? Negatur
ex honestate. *arg. l. 5. & 8. C. de incest. nupt.* Sed tamen
etiam conjugium permitti tamen posse, quod causa
non est integra, vel alia ex causa, docet itidem. *ca. 11.*
si qui. 11. & 12. caus. 27. q. 2. Diff. vide apud *Harpr.*
ad §. 6. & 7. h. t. n. 11.

VI. Ad §. 11. *Harpr. & Alii* varias quæstiones

m

rent, sed quoniam ipse Imp. Justinianus in d. §. 11. remittit nos ad Pand. eas suo loco in digest. disputabimus.

Ad §. 12. quæritur, si matrimonium sine consensu parentum contractum (maxime quod copula confirmatum & liberis subnixum est) dissolvi nequeat, ut dixi ad *pr. h. t.* quæritur, inquam, an saltem contrahentes propterea à parentibus exheredari possint? Jure Civili tantum filia exheredari potest, non etiam filius. *Nov. 115. c. 3. junct. c. odia de R. J. n. 6.* Quod ex eo quoque confirmatur, quod Carol. V. primum hoc in filio constituit. Juri Civili suffragari videtur *c. 22. Exod. v. 17. & c. 30. Num. v. 5.* nisi dicamus, illos textus quoque intelligendos de filio, aut speciale & proprium jus Populi Judaici continere. Adde *Zyp. tit. de sponsal. vers. possint. Diss. vide apud Christin. decis. 325. vol. 1. Hænon. d. disp. 2. q. 13. Wurmser. 1. tit. 40. obs. 19. Drum. exercit. 2. thes. 11.* Sed quid, si annuente tamen Ecclesia vel magistratu matrimonium consummatum sit? Hoc casu exheredatio nullum sortiatum effectum. *arg. l. 4. C. ad l. Jul. de adult. & pater teneatur ad dotandum. arg. d. l. 19. h. t.* Quid, si etiam irrequesita Ecclesia vel Magistratu competente alibi nuptiæ celebratæ sint? dixerim parentes minime ad dotis dationem teneri. *arg. h. §. 12.* Ratio est, quia ipse Deus ejusmodi coitus prohibet, ideoque pœna & castigatione dignos censet. Adde *l. si quis 5. §. idem judex 11. D. de agnos. & al. lib. Alexand. conf. 33. lib. 4.* Diss. Abbas in cap. 1. de sponsalib. impub. Dec. ad l. 30. de R. J. Ev. à Middelb. conf. 182. quos sequitur *Fathin. lib. 3. c. 45.*

VII. Ad §. ult. quæritur, an liberi naturales legitimi (ut loquuntur) per subsequens matrimonium fiant legitimi? Negatur, sive ante concubinatum liberi justî & legitimi jam nati erant, sive post nati sunt.

sunt. arg. c. 4. ad Galat. v. pen. & ult. Plures rationes
vide apud *Hænon. d. disp. 2. q. 16. § Gail. 2. obs. 1.*
Diff. vide *ibid.* Sed soli existentes possuntne legari
mari inviti? Negatur. *l. ult. D. de his qui sunt sui ar.*
Nov. 89. c. 11. Diff. vide apud *Hænon. d. disp. q.*
quorum sententia de Moribus procedit, quia hoc
non magna aut dura patria potestas metuitur. Quid
de nepotibus patre mortuo? Avi matrimonium &
concubina nepotes facit legitimos, quia patrem
præsentant. §. 2. *Infi. de hered. qual. § diff. Diff. Gail.*
2. obs. 141. & plures, quos recenset *Hænon. d. disp. 2.*
18. Postremo quæritur, an in legitimatione per
sequens matrimonium dotalia instrumenta requi-
rantur necessario? Aff: de jure civili. *d. §. ult.*
duo ablativi absolute positi sunt, qui plerumque
cessitatem inferunt. *l. 1. C. de jure emph. § l. ult. §.*
C. de codicill. l. 24. D. de testam. milit. Sed jure
non. & Moribus secus est, quia istis juribus ma-
monia coram facie Ecclesiæ celebrantur, &
de mutatio animi & affectio uxoris satis certo collo-
potest. Deinde jus Civile male instrumenta præ-
sub pœna nullitatis requirit, quia jure Divino &
naturali rei veritas probari potest ex ore duor. vel trium
testium. *Deut. 19. v. 15.* Quin tamen intentio juri
Romani bona sit, nullus dubito, ideoque pœna
pecuniariam vel aliam similem statui velim. *DD. varie,* ut videre est apud *Hænon. d. disp. qu. 2.*
Harpr. § Alios DD. ad h. §. Quod dulcissima
nominatio filii non faciat naturalem legitimum, &
tem Moribus Belgii, certum est. *Gudelm. de jure*
viss. lib. 1. c. 16.

Ad tit. 11. quæritur, an hodie quis in filium adopti-
tatus ita jus filii consequatur, ut non solum heres
intestato, sed etiam in testamento vel instituendo
vel nominatim exheredandus sit? Aff: *cap. 8. Rom.*

§. *Gal. 4. v. ult.* Quæ sententia simplici sensui
 bonorum conveniens est, quam alias in foro sequi-
 tur. Adde *Baron. ad h. t.* Damnanda itaque videtur
 contraria consuetudo, quam allegant probantque
Christin decis 185. vol. 4. Gudel. 1. c. 13. de iure noviss.
Boლოსαν. syntagm. lib. 10. c. 6. n. 30. Vinn. ad h. t. Quæ-
 ritur etiam, an unio prolium (quamquam etiam pa-
 trum de futura successione contineret) ad exem-
 plum adoptionis recte statuto in multis locis introdu-
 ci sit, aut saltem introduci possit? Aff. *arg. cap. 20.*
Matth. v. 15. junct. c. 5. v. 37. Gail. 2. observ. 125. Diss.
ulurimi. An plebejus adoptatus à nobili fiat nobi-
 litas? an quarta pars bonorum de qua mentio fit in §.
h. t. censeatur totius patrimonii, an vero quarta
 adoptionis, quam ab intestato habiturus est, & similes
 questiones, quæ hodie vix usum habent (ut supra
 dixi) videre est apud *Harpr. ad h. t. & Hænon. d. disp.*
ad h. t. q. 21. & seqq.
 Ad tit. 12. quæritur, an Doctoratus dignitas libe-
 rat à patria potestate vel tutela? Negatur *arg. l. 32.*
ult. C. de appell. Harpr. hic n. 7. Diss. DD. commun.
 iurorum sententia in abstracto iusta videri potest, ita
 Doctor juris minor 25. ann. habeatur pro maiore
 muneribus subeundis, sed vix in administratione
 bonorum. Unde tutius hoc observatur, ut venia æ-
 tatis petenda, & causa cognita concedenda sit. An
 patria potestas tollatur matrimonio, & separata habi-
 tatione, vide in *not. nostr. ad h. t.*

DISPUTATIO JURIDICA

Q U A R T A

Ad Tit. 13. & seqq. usque ad fin. Lib. 1. Instit.

Resp. DANIELE OCQUERTIO Zir-Zel.

I. **A**D §. 1. *d. tit. 13.* quæritur, an definitio tutelæ ibi proposita bona & legitima sit? Aff: per *d. §. 1. & l. 1. pr. D. de tutel. Diss. D.* Alii aliter, quos sequitur *Wesemb. Vultej. Treutl.* visio tutelæ in testamentariam, legitimam & honorariam, seu Attilianam, seu dativam (quæ etiam in dicta definitione continetur) in paucis locis servatur. Nam in plerisque tantum tutores testamentarii & legitimi reperiuntur. *Gudelin. lib. 1. c. 18. de j. noviss.*

II. Ad §. 2. quæritur, an tutores recte dicantur vim ac potestatem habere in pupillos? Aff: per §. 2. & l. 1. §. 1. *D. h. t. & l. 2. C. quand. mult. tut. op. fung.* ubi tamen per illam vim & potestatem significatur vis, quæ præcipue consistit in paterna quadam educatione pupilli, & ex consequentia in administratione bonorum pupilli. *Diss. Accur. & Alii per res.*

III. Ad §. 3. quæritur, an mater vel avia liberorum tutores dare possit? Potest, (ut quilibet extraneus cui hic mater comparatur. *l. 4. de conf. tut. junct. Inst. de hered. qual.*) si scilicet eos primò instituit redemptores. *l. pater 4. D. de test. tut.* ubi & ratio redditur quæ apertius confirmatur ex *Matth. c. 20. v. 15.* Sed & hoc casu opus est confirmatione Prætoris, quæ conditionem concivium ignorare præsumitur. *l. pater. & l. peto 69. §. 2. de legat. 2. & l. ult. in fin. D. de pet. tut.* Secus ergo est, si liberos non instituit

redes; quo casu nulla confirmatio requiritur, sed datio tutoris ipso jure nulla est. *dd. ll. junct. l. 5. C. de ll. Diss. Schneid. ad h. §. n. 11. Arum disp. 16. thes. 5. & vulg. DD. teste Treutl. disp. 8. thes. 2. vol. 2.*

IV. Ad §. 5. quæritur, an tutor filio emancipato inutiliter de jure civili datus, sed à Præatore confirmatus, testamentarius, an dativus sit? Dixerim, eam annumerandum testamentariis, ideoque ad satisfactionem non teneri. *arg. l. qui à patre 3. D. de con. tem. tut. Diss. Cujac. in par. C. de conf. tut. & lib. 7. off. 7. Giph. hic. & Plures quos refert. Hænon. & Harpr. adh. §.*

Ad eund. §. quæritur, an pater filio exheredato tutorem dare queat? Aff: *d. l. pater. 4. de testam. tut.* Ratio est, quia tutelæ datio ex patria potestate perficitur. *d. §. 3. h. t. quæ exheredatione non tollitur. l. filium 20. pr. D. de bonor. poss. cont. tab. Diss. Hotom. 6. obs. 5.*

V. Ad §. 1. tit. 14. quæritur, an *d. §. 1.* conciliari possit cum *l. si hereditas 10. §. ult. D. de testam. tut.*? Aff: quia in *d. l. 10.* non negatur, quominus servo, qui simpliciter à domino tutor datus est, competat libertas directæ; sed tantum in eo comparatur cum extraneo servo, quatenus utrique competat libertas, sed huic fideicommissaria, alteri directæ. Hæc ita in concordiam vocare placuit, non quod magnam habeant utilitatem, sed quod juris civilis commendent auctoritatem, quæ facta tecta esse debet, quantum probabili ratione defendi potest. *Diss. DD. varie, ut videre licet apud Harpr. hic. Giph. Hotom. Anton. Matth. in not. ad h. §.*

VI. Ad *pr. tit. 15.* quæritur, an proximus agnatus, qui ex aurea bulla Caroli 4. tutor & administrator esse juberetur Electoralis heredis impuberis usque ad ann. 18. testamento excludi possit? Negatur; quia

d. bulla respicere ad utilitatem publicam, & jus
vum continere videtur. Quo facit *l. 4. D. qui test*
fac. l. 38. de pact. & l. 55. de legat. 1. Diss. vide apud
Harpr. ad. h. pr. Henon. d. disp. 3. q. 5. Treutl. d. a
thes. 3. lit. a. Sed si aliæ leges Municipales proximè
adgnatos ad tutelam vocant, dixerim eas intelligi
das juxta *l. si quis 11. pr. D. de testam. tut.*

Porro quæritur, ad §. 1. an jure novo mater pro
ratur avo paterno? Aff: per *Nov. 118. c. 5.* arqua
usu servari, testis est *Treutl. d. disp. 8. thes. 3. lit. c.*
judicatum vide apud *Matth. de Afflict. decis. 1.*
Diss. *Jacob de Belvis, Alique in d. Nov.* Sed rec
ritur, ut mater primo specialiter, non generaliter
nunciet Scto Vellejano; quia nemo intelligitur
nunciasse juri, quod nescit. arg. *l. 19. de inoff. test*
& l. 9. de jur. & fact. ign. Diss. *DD. plerique.*
Moribus Belgii renunciatio non est necessaria, v
nostram censur. ad tit. 17.

VII. Ad §. 2. tit. 16. quæritur, an deportatio
civitas, non item libertas amittatur? Aff: *d. §. 2.*
l. 17. §. 1. D. de pæn. l. 5. D. de cap. minut. Diss. *Vul*
Rævard. & Alii. Hodie deportatio & relegatio
in usu sunt. Vide *Gud. de jure nov. lib. 5. c. 15. Ch*
vol. 5. decis. 52. Sed quid statuendum in transfu
idem quod in deportato, id est, eum jura Civitatis
amittere, ideoque & tutelam; quia hostium num
habetur. *l. 19. §. 4. D. de captiv. & postl. revers. &*
diam patitur capitis deminutionem. *leg. 5. §. 1. D.*
cap. minut. l. 5 §. fin. de capt. & postl. rev. junct. §. 4. l.
quib. mod. tut. fin. Diss. *Cujac. 4. obs. 9. Lyclam. 5. mem*
57. Arum. disp. 16. thes. 3.

Ad §. 3. d. tit. quæritur, an jure novo (quo im
naria emancipatio sublata est) per minimam cap
deminutionem fiat status mutatio? Aff: quia fan
lia tamen mutatur. Sed jure novissimo, vix h

qu

questio usum habet, propter *d. Nov. 118. cap. 4. § 5.*

Diff. vide apud *Giphan. § Vinn ad d. § 3.*

VIII. Ad *tit. 19.* quæritur, an pater, avo mortuo, qui nepotem impuberem emancipavit, fiat tutor legitimus, an fiduciarius? Item quæ sit ratio differentie inter filium patroni & filium patris, an vero vera: *atqui patrono &c. usque ad vers. Ita tamen &c.* Int ab aliquo Glossatore adjecta? Sed quoniam illæ questiones utilitate & usu destituuntur, nobis eas attingisse, sufficit.

IX. Ad *§ 4. tit. 20.* quæritur, an tutoris datio imperii sit, an jurisdictionis, an specialis permissionis legis? Aff: posterius. *l. tuto 6. § tutoris 2. D. de tutel.* Ratio est, quia dare tutorem, nec sapit imperium, nec jurisdictionem. Deinde si esset jurisdictionis (nam quod non sit imperii, inter omnes constat) sequitur hoc absurdum, quod quilibet pater, qui liberis impuberibus dat tutorem, haberet jurisdictionem. Diff. *Bartol. § DD. comm. quorum sententia in foro recepta est, ita ut datio tutoris jure Magistratus competere videatur. Schneid. ad h. § Gail. 1. obs. 1. Hænon. d. disp. 3. q. 8. in fin. Treutl. disp. 9. vol. 2. obs. 3. lit. c.*

Ad *§ 6. d. tit.* quæritur, an tutela ex jure gent. an à civili introducta sit? Aff: prius per *d. § 6.* sed formam accepit à jure Romano. *§ 1. Instit de tut. junct. tit. de legit. adgnat. tut.* Diff. vide apud *Hænon. d. disp. q. 1.*

X. Ad *pr. tit. 21.* quæritur, an saltem naturaliter pupillus, qui scilicet judicii capax est, possit obligari absque tutoris auctoritate? Disting: quatenus alterius conditionem vel meliorem vel deteriolem faciet, obligatur; sed quatenus conditionem propriam faceret deteriolem, jus Civile noluit eum obligari, sed solum effectum naturalis obligationis; quia vix cum judicio quid contraxisse aut gessisse intelligitur. Adde

Zz 3

l. quod

*l. quod pupill. 41. D. de condit. indeb. § l. i. §. i. de
vat. Diff. DD. varii varie.* Sed pupillus locupletatus
factus obligaturne naturaliter, an civiliter? Aff: pro
per *l. pupillus §. pr. D. h. t.* ubi hoc expresse asseritur.
Rationes addere non lubet, quia quaestio utilitate
ret. Diff. DD. complures.

XI. Ad §. i. *d. tit.* quaeritur, an pupillus saltem
aliis sine tutoris consensu obligari possit, quando
suam conditionem fecit meliorem? Sane si in puncto
juris disputemus, videtur & hoc negandum. *arg. a
i. § d. pr. h. tit.* Ratio videtur, quia necdum
pax iudicii censetur, & ab alterius auctoritate
pendet. Ceterum si in abstracto loquamur
etiamsi quis cum infante & infante minore contra
xit, obligabitur tamen, quia unusquisque tenetur
sua promissione & conventionione. *Deut. 23.* nec quod
in favorem alicujus introductum est, debet torquere
in ejusdem odium. *l. 6. C. de ll. Diff. DD. plerique*

Ad §. ult. *d. tit.* quaeritur, an jure novo saltem
debitor vel creditor tutor creari possit, qui certa
entia testamento datus est? Item an ille, qui cum
quisitione à Magistratu datus est? Negatur *Nov. 7
i. § 2. junct. arg. l. 8. D. de Pub. in rem act. Diff. v
apud Schneid. hic num. 5. Vinn. ibid. § DD. ad du
minor. C. qui dar. tut. Joan. à Sande lib. 2. t. 9. def. 1.*

XII. Ad *tit. 22. pr.* quaeritur, an illa impudica
spectio pubertatis in usu fuerit? Aff: per *d. pr. §
ult. C. quand. tut. Platon. lib. 11. de legib.* quanquam
Ulpianus tit. de tutel. §. ult. significet, veteres in
controversia inter se dissensisse. Diff: *Giphan. § V
ad h. pr. § plures Alii.* Usus Vide in *not. nost. ad
pr. § pr. Inst. de nupt.*

Ad §. 2. *tit. 23.* quaeritur, an inviti adolescentes
ratores accipere teneantur? Negatur *d. § 2. § l. i.
impuberi §. ult. D. de tut. § curat. dat. ab his. R*

videtur, ne viderentur aliàs furiosi aut prodigi arg. §. 3. h. t. Diss. Ant. Matth. & multi Alii, quorum sententia recte in foro servatur. Rationem vide in not. nostr. ad d. §. 2.

XIII. Ad eund. §. 2. quæritur, an minor, qui curatorem habet, & tamen sine ejus auctoritate contraxit, jure Civili obligetur, ita ut si læsus sit, debeat petere restitutionem in integrum; an vero contractus ipso jure nullus sit? Aff: posterius per l. 3. Cod. de in integr. restit. min. ubi minor, qui curatorem habet, opponitur ei, qui curatorem non habet; & hic obligatur, alter vero non obligatur. Adde l. ult. §. 2. C. de sent. pass. & restit. junct. l. 5. C. de leg. Quod & Mechliniæ servari, testatur Christ. ad ll. Mechl. tit. 19. art. 21. & 22. & Pragmatici sequuntur, teste Fabr. dec. 6. err. 11. Diss. DD. vulgo quos sequitur Hæn. disp. 3. th. 11. Arum. exerc. 3. thes. 17. Bronch. 1. aff. 33. & Alii plures. Hodie hæc quæstio vix usum habet, quia aut nullitates in usu non sunt, aut duplici fine concluditur, ut scilicet contractus declaretur nullus, aut saltem rescindatur & restituatur in integrum. Sed quid, si minor contractum suum juramento confirmavit? dixerim sine ulla distinctione (an habeat scilicet curatorem, an nō habeat) eum obligari. Auth. sacrament. pub. C. si advers. vend. junct. c. cum conting. ext. de jurejur. & d. l. 8. de Pub. in rem act. Diss. DD. varii. Vide Gail. 2. obs. 41. Sane in Gallia & Belgio etiam contra contractum juratum minoris datur restitutio in integrum. Gudelm. de jure noviss. lib. 3. cap. 14. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de in integr. restit. quod probo, si appareat, minorem vix serio & deliberato animo contraxisse. Securius tamen pœna pecuniaria statuitur in eos, qui sine consensu Curatoris aut Magistratus cum minore contraxerit. Plures quæstiones vide apud Christ. dec. 119. & seqq. plur. vol. 2. & in disp. nost. ad

lib. 4. Pand. ubi & latiore usus videre est.

XIV. Ad §. 3. quæritur, an quis ipso jure prodigus haberi possit? Negatur, quia prodigalitas facti, ideoque opus est sententia Magistratus, ut requam ei bonorum administratio interdicta intergitur. *l. 10. §. 15. D. de curat. fur. l. 5 §. fin. de adm. nist. tut. junct. l. 1. pr. d. tit. de curat. furios.* Diss. *nell. ad l. 6. de V. O. Gail. 2. obs. 51. Fachin. 2. cont. c.* Sed mallem & hic, pœnam pecuniariam statui in eo qui prodigum, vel eum, qui statim dilapidaturum est, quod accipit, sibi obligant; & facile abstineburum contractibus. Utiq; jure Divino quicumque in iudicio contraxit, obligatur; quod jus Magistratus mutare non potest, nisi fortior ratio aut regula inducat. Deinde licet quis sciverit, prodigum aut luxuriosum acceptam rem vel pecuniam male consumpturum esse, tamen hoc prodigo prodesse non debet, quia privatus ex delicto privati lucrum sentire non debet. Ergo non tantum efficaciter ex contractu iuratorio prodigus obligabitur, sed etiam ex conventionione simplici. Hæc nemini Interpretum uis quam in mentem venisse, mirari satis nequeo. Diss. vide apud *Harpr. hic. Hænon. d. disput. 3. q. 12. §. 1. Fachin. 2. c. 64.*

Ad §. 5. quæritur, an durante minori ætate tutor interim dandus sit tutor, an vero curator? Sed quoniam hodie apud Belgas nulla est differentia inter tutorem & curatorem, atque adeo dicta quæstio nullam habet utilitatem, silentio à nobis involvitur. *Vind. ad h. §.*

XV. Ad *pr. tit. 24.* quæritur, an satisfactio tutorum etiam per pignora expediri possit? Negatur, quia cautio Prætor. *d. pr.* quæ personas desiderat. *l. 7. de stipulation. Prætor.* Diss. *DD. commun.* quos laudat *Schneid. h. t.* quorumque sententia etiam in foro ob-

tinuatur.

annit. Sufficit enim, pupillum tacitam habere hypothecam in omnibus bonis tutoris, & præterea etiam expressa oppigneratione omnia bona pupillo obligari.

XVI. Ad §. 16. tit. 25. quæritur, an à tutelæ datione, an demum à rejectione excusationis appellari liceat? Aff: poster. per d. §. 16. l. 13. pr. d. h. t. §. l. 1. l. 1. quand. appell. ubi saltem jus novum traditur. Diss. Cuiac. & Gothof. in l. 4. h. t. Giph. & Hotom. ad h. §. Sim. Fab. disp. annivers. 10. thes. 4. Sed Moribus hæc Regionum recte servatur nostra sententia, quia vix potest quis inique tutor datus dici, antequam causa excusationis ab ullo aliquo iudice prius examinata & rejecta est. Vide Vinn. ad h. §. De appellationum materia revisionum seu supplicationum, deque usu ejus, vide latius apud Christm. vel. 1. decis. 11. usque ad 49. Zyp. in Notit. jur. Belg. tit. de appellat. & Jur. Pont. nov. anal. d. tit.

Quæritur ad eund. §. an etiam legitimi tutores se excusare potuerint? Aff: per d. §. 16. vers. cujuscunque generis & c. l. 1. & 4. C. de legit. tut. Nov. 118. c. 6. Ratio est, nequis teneatur ad impossibile. l. Tit. 45. §. ult. D. h. t. Diss. Hotom. hic. Cuiac. in not. ad Ulpian. tit. 12. & ad l. 13. D. h. t. Giph. ad §. 13. & 16. h. tit. Borcholt. ad pr. d. tit.

XVII. Ad §. 6. tit. 26. quæritur, an tutor vel curator oblatam culpam remotus etiam fiat infamis? Aff: d. §. 6. ubi dum culpa opponitur dolo, haud dubie culpa levis intelligitur, quoniam culpa lata nihil aliud quam dolus est. l. 226. de V. S. ideoque dolo vix opponi solet, sed sub dolo sæpius continetur. Quinimo passim in causis civilibus lata culpa æquiparatur dolo. l. quod Nerva 32. D. de pos. l. 1. §. 1. si mens. fals. mod. & facile infligitur infamia. §. 2. l. instit. de pæna tem. litig. His adde l. 7 §. 1. D. h. t. & l. ult. C. arbitr.

arbitr. tut. Diss. DD. plerique, quorum opinio in foro servatur, teste *Tuld. ad h. t. c. ult.* quia forte prior sententia hic statuit quid contra proportionem inter delictum & pœnam. Quod tutor non teneatur ex levissima culpa, manifeste constat ex *l. 1. pr. de tut. & rat. distrah. l. 7. C. arbitr. tut.* Diss. *Accurs.* hic & *Giphan.* ad *l. 23. de adm. tut. n. 16.*

DISPUTATIO JURIDICA

Q U I N T A

DE PRIMA ET SECUNDA

Rerum Divisione.

Ad Titul. 1. & 3. Lib. 2. Inst.

Resp. LUDOVICO CHIMAER Lugd. Batav.

I. **A**D *pr. tit. 1.* quæritur, an detur tertium genus rerum, quod sub dicta bimembri distributione non contineatur? Negatur per *d. pr. & l. 1. pr. D. de rer. divis.* Diss. DD. *Borcholt. Gloss. hic & Alii varie.* Sed ne falsa hypothesis nostra disputatio niti videatur, distinctio & acquisitio domini probanda est. *Matt. c. 19. Eph. 4. l. 5. de just. & jur.* Diss. *Anab. & Alii.* An dominium recte dividatur in directum & utile, dicam alibi opportunius.

II. Ad §. 1. quæritur, an mare jure naturæ seu gent. commune sit? Aff: quia competit definitio juris gent. *Rom. 1. & 2. l. 1. D. de adq. rer. dom. & §. 1. Inst. de jure nat. gent. & Civil.* Adde *l. injuriar. 13. §. fin. D. de injur. l. 13. commun. præd. l. 2. & 4. de divis. rer.* Unde etiam apparet, mare non esse capax domini privati, nisi reali occupatione, puta ædificatione, injectione molis, aut quid simili occupetur. *Gen. 1. v. 28. d. §. 1. Inst. h. t. l. 2. §. 8. & l. 3. §. 1. D. ne quid in loc. pub.*

pub. l. ergo si 30. §. ult. de adq. rer. dom. Grot. de mar. lib. 2. c. 3. de jur. bell. & pac. Diss. Alii aliter, ut liquet ex Selden. de mari clauso. An ergo nec jure gent. dominium maris, vel jus piscandi in mari saltem præscriptione immemoriali adquiri potest? Minime, quia omni præscriptio est juris civilis & contra jus gent. tot. tit. de usucap. & præscript. Præterea faciunt dd. text. junct. l. quod in litt. 14. pr. & §. 1. D. de adq. rer. dom. & l. præsc. 45. de usuc. Diss. DD. comm. testib. Balb. in tract. de præscript. quart. part. quint. princip. & Harpr. ad §. 1. Inst. h. t. n. 10.

Ad eund. §. quæritur, an per aquam profluentem intelligatur aqua fluminis? Aff: ex ipsa proprietate vocabuli, quod aqua fluvii quotidie profluat. Diss. vide apud Treutl. disp. 20. thes. 1. lit. f. vol. 2.

III. Ad §. 2. quæritur, an ille, qui molendinum habet in superiore parte fluminis, alium, qui in parte inferiori aliud molendinū exstruere conatur, prohibere queat? Disting: cum Schneid. ad h. §. n. 55. præsertim Moribus nostris, quibus in plerisque locis receptum est, ut ne quidem piscari liceat in fluminibus publicis, nisi specialiter hoc impetratum sit. Schneid. d. loc. Cuj. 4. obs. 2. Jaf. ad l. 2. de flum. n. 25. An ergo jus piscandi & venandi recte coarctatū est? Aff: quia aliās omnes species interirent, & nunquam finis esset litium, jurgiorum & homicidiorum Gud. 2. c. 2. de jure noviss. Diss. DD. quos vide apud Fachin. 1. c. 1. An tamen ipsi pisces vel feræ bestiae contra legem captæ fiant occupantium, vide in not. nostr. ad h. §. & §. 12. ubi etiam plures rationes redduntur.

IV. Ad §. 4. quæritur, an proprietas ripæ pertineat ad eos, qui habent proxima prædia? Aff: per d. §. 4. & l. 5. D. de rer. divis. l. ergo 30. §. 1. D. de adq. rer. dom. Diss. Hotom. ad h. §. ubi Paulum in l. 3. de flum. à cæteris Jctis dissentire, & quidem recte dissentire fla-

statuit. Quomodo & quare Mores sententiam Hotom. sequantur, videbis in *not. nostr. ad h. §. 4.*

Ad §. 5. quæritur, an publica à communibus non tantum ratione proprietatis, sed etiam ratione usus differant? Aff: quia usus publicorum duntaxat illis vacat, qui sunt unius gentis; sed usus communium omnibus & singulis hominibus vacat. *d. §. 5. §. l. 2. 4. §. 5. de rer. divis. Diss. Bronch. cent. 1. a §. 3.*

V. Ad §. 8. quæritur, an res pseudo sacræ, sive res falsæ & pollutæ Eccles. relictæ etiam in profanos usus converti possint? Sed nos hanc quæstionem excusamus *disp. ult. ad Lib. 4. tit. ult.* An res verè sacræ recte alienentur, dubito. Vide *not. nostr. ad h. §.*

Ad §. 10. quæritur, an & ille pœnæ capitalis reus sit, qui alterius Civitatis quàm Romæ muros violavit, vel transcendit? Aff: *d. §. 10. junct. arg. l. 8. de Public. in rem act. l. 3. §. 2. de divis. rer. l. 3. §. 17. de re militar. Diss. DD. Alii aliter, ut videre est apud Giphon. ad h. §. §. DD. ad l. ult. h. t.* Moribus pœna est arbitraria. *Bus. ad d. l. ult. Zyp. in Not. jur. Belg. tit. de pœn.*

VI. Ad §. feræ 12. quæritur, an pisces, qui in alieno stagno sunt, & feræ, quæ in silvis circumseptis vagantur, occupantium fiant? Aff: *d. §. 12. §. l. 3. §. item feras 14. de adq. possess. Diss. Hotom. §. Wesemb.* quorum sententia hodie servatur, præsertim si feræ manu hominis plantatæ sunt, quo temperamento etiam *dd. §§. limitari possunt.*

Ad eund. §. quæritur, an prohibitio domini vel legis efficiat, quominus fera bestia in alieno fundo capta fiat occupantis? Negatur *d. §. 12. §. ibi DD. plerique.* Ratio est, quia quod nullius est, fit occupantis. *Genes. 1. §. 9.* Itaque ipsa fera bestia auferri non debet, sed alia pœna plectendis est, qui contra legem venatus est. Vide *not. nostr. ad h. §. Diss. Cujac. 4. obs. 2. Wesemb. ad Schneid. hic. Tulden. ad h. t. num. 16. quos*
Mo-

Moribus sequuntur. An venatio recte sit coarctata, dixi ad §. 2. *h. t.*

VII. Ad §. 13. dixi in *not. nostr.* quod hodie rectius quorundam veterum JCor. sententia serveretur.

Ad §. 14. §. 15. quæritur, an in *dd. §§.* tantum de apibus & pavonibus sylvestribus agatur? Negatur per *dd. §§.* qui generaliter loquuntur, ideoque generaliter quoque intelligendi sunt. *arg. l. 8. de Public. in rem act.* Adde *l. 5. §. 2. §. seqq. D. de adq. rer. domin.* Diss. *Hotom. ad d. §. 14* cujus tamen opinionem non male hodie observari posse, demonstravi in *Censur. Belg. ad d. §.*

Ad *d. §. 15* quæritur, an feræ mansuesactæ intelligantur animum revertendi amisisse, si semel atque iterum emanserint? Nos hoc arbitrio judicis relinquendum putamus, quia tale à natura est, ut certis regulis determinari nequeat. Diss. *DD. plerique*, teste *Wesemb. hic.*

VIII. Ad §. 16. quæritur, an furtum etiam in re minima committatur? Aff: per *d. §. §. l. 5. §. pen. D. de adq. rer. dom.* Ratio est, quia justitia non in quantitate, sed in qualitate consistit; atque ita in praxi servari, testatur *Gomes. in §. pænal. Inst. de act.* Diss. *Zaf. 2. sing. resp. 26. Covarruv. 1. var. resolut. cap. 7. num. 12. Menoch. cas. 72. num. 23. Clar. in §. furtum n. 23. lib. 5. sent.* quorum sententia æquitati propinquior videtur, cum alias sequeretur sæpe pœna nimis gravis, quæ nullam haberet proportionem cum delicto.

IX. Ad §. 17. quæritur, de quibus rebus agatur in *l. §. 17.*? De mobilibus, quæ capiuntur in excursionibus, non de iis, quæ in publica acie. *leg. 5. §. ult. de adq. rer. dom. §. l. 5. 1. D. eod. junct. l. pen. D. ad l. Jul. pecul.* Res immobiles aut publicantur, aut veteranis in præmia assignantur. *l. 20. §. 1. de captiv. §. postlim. ev. l. 11. de evict. l. 16. de adq. rer. dom.* Diss. *Donell. 4. comm.*

comm. 21. Vacun. 2. declam. 25. & Alii varie, ut videtur est apud Vinn. ad h. §. Usus vide apud Busf. ad l. d. 5 Zyp. d. tract. tit. de serv. & not. nost. ad h. §.

X. Ad §. 19. quæritur, an recte ea, quæ ex animabus nostris nata sunt, jure gent. nobis adquirantur. Aff: per d. §. 1. 6. de adq. rer. domin. l. 5. §. 3. de R. V. & l. var. 43. de evid. Ratio vide apud Vinn. ad h. §. & not. nost. ibid. Diss. Grot. 2. de jur. bell. c. 8. n. 18.

Ad §. 21. quæritur, an pars terræ, quam vis fluminis detraxit, pertineat ad eum, cujus prædio jam coaluit? Aff: per l. hoc amplius 9. §. 2. de damn. inf. & l. sed si 26. §. 2. de adq. rer. dom. quas ll. quidem de stricto jure procedere statuimus, sed ex æquo & bono partem terræ domino restituendam esse. Vide cens. Belg. nost. ad h. §. Diss. vide apud Vinn. ad h. §.

XI. Ad §. 22. quæritur, an insula in flumine nata non minus usu, quam proprietate eorum fiat, qui habent proxima prædia? Aff: d. §. 22. l. 7. §. 3. & l. pen. §. 1. & 2. de adq. rer. dom. l. 1. §. 6. de flumin. junct. arg. l. 8. de Public. in rem ad. Diss. Cujac. 14. observ. 11. Pac. cent. 6. q. 9. Hænon. ad h. §. disp. 4. q. 9. Moribus Belgii pertinet ad Ordines cujuscunque Provinciæ. Rationes vide in not. nost. ad h. §.

Ad §. 24. an & quomodo inundatione durante mutetur dominium, vide in not. nost. ad h. §.

XII. Ad §. 25. quæritur de justitia mediæ sententiæ, quam hic amplectitur Justinianus. Connan. 3. comm. 6. reprehendit eam, quem sequitur Anthon. Matth. in not. ad h. §. Grot. 2. de jure bell. c. 8. num. 19. putat speciem communicandam esse. Nobis lubet hic subsistere, sed vide tamen not. nost. ad h. loc. Quod pertinet sententia Bacchovii, qui idem statuit in vino & oleo, quod traditur de frumento. l. 7. §. 7. in fin. de adq. rer. dom. Porro quæritur, an etiam superior distinctio adhibenda sit, quando quis partim ex sua
ma-

materia, partim ex aliena novam speciem fecit? Affirmativa opinio communiter Interpretibus placuit. Diss. *Bachov. Borcholt. hic. & Tulden. c. 41.* quorum opinio probabilis quoque est, si dicamus, hunc §. generaliter loquentem generaliter intelligendum esse. *arg. l. 8. de Public. in rem act.* & exempla hic subjecta non restringere regulam, sed explicare. *arg. l. ult. de rer. division.* Nostram sententiam videre est in *Cens. Belg. ad h. §.* ubi & illam quæstionem decidimus, an ille, qui sciens ex alterius materia speciem fecit, formam videatur donasse. Affirmant *DD. comm.* sed negantur *Wesemb. & Bacchov.* à quibus non multum dissentimus. *d. loc.*

Ad §. 26. & 27. variæ moventur quæstiones à *Bachov. & Hotom.* quæ à nobis decisæ existant in *not. nostr. ad dd. §§.*

XIII. Ad §. *cum. in suo* 29. quæritur, an etiam bonæ fid. ædificator actione de tigno juncto in duplum conveniri possit, siue tignum furtivum fuerit, siue alio modo alienum? Aff: per *h. §. & l. 23. §. pen. de R.V.* junct. *arg. l. 8. de Public. in rem act.* Ratio videtur, quia dominus tigni invitatus cogitur carere re sua. Deinde non habet, quod conqueratur ædificator, quia si absque damno eximere posset, domino restitueret. *arg. l. pen. C. de pact.* In priori quæstione de duplo dissentit *Cujac. 23. obs. 19. Hænon. ad h. §. & Alii plures.* In secunda de exemptione tigni dissentit idem *Cujac. d. loc. Hænon. ad. d. §. 9. 12. Treutl. disp. 20. thes. 6. vol. 2.* Moribus domino tigni tantum simplum redditur, quia nemo privatus ex delicto alterius lucrum contingere potest, nedum ex bona fide ædificatoris. *Vis. de cens. nostr. Belg. ad h. §. & seq.*

XIV. Ad §. 30. quæritur, an etiam malæ fid. possessor necessarias impensas per retentionem & exceptionem deducere possit? Aff: *l. 48. de R.V. l. 5. C. cod.*

l. 5. C. eod. l. 14. §. 1. D. commun. divid. § l. plane 38. de petit. hered. ubi & ætiologia seu ratio redditur, cui accedit arg. l. 18. in fin. de adim vel transf. legat. Diss. Ant. Fab. lib. 2. conject. c. 1. circa fin. Sed quid si res, in quam sumptus facti sunt, non extet? Bonæ fid. possessor duntaxat, siue universalis siue particularis sit, d. ducet eos; præsertim ex fructibus quos restituere tenetur. l. 16. de R. V. d. l. 38. l. 10. §. 1. de negot. gest. § l. 8. de pign. act. Diss. Treutl. vol. 2. disp. 20. thes. 6 Petr. Gilken in tract. de impens. p. 2. c. 8. Porro si bonæ fid. ædificator non fuit in possessione, stricto jure expensas necessarias repetere nequit. l. si in area. 33. de condict. indeb. l. 14. de dol. mal. except. Sed ex æquo & bono etiam malæ fidei ædificator repetere potest. d. l. 38. l. 36. §. ult. § l. 39. §. 1. de petit. hered. l. 5. C. de R. V. § arg. l. 32. de reb. credit. Castrens. in d. l. 33. Molin. ad consuet. Paris. tit. 1. §. 1. gloss. 5. n. 10. § seq. Diss. Ant. Fab. decad. 26. de error. pragm. Tim. Fab. disp. annu. 13 thes. 13 Hænon. ad d. §. § Alii plures. Utiles vero impensas bonæ fid. possessor deducit. d. l. 48. de R. V. Sed malæ fid. possessor tantum aufert, si sine rei dispedio & læsione prioris status tolli possint. d. l. 48. l. 37. D. § l. 5. C. de R. V. Diss. Cujac. 10. obs. 1. Goedd. ad l. 79 §. 1. de V. S. Myns. ad h. §. n. 7. Voluptuarias bonæ fid. possessor etiam per exceptionem servat, sed malæ fid. possessor tantum tollere potest. d. l. 39. §. 1. de petit. hered. l. 9. de impens. in res dot. fact. Diss. Treutl. disp. 14. thes. 19. vol. 1. Donell. 4. comm. jur. civil. c. 33. in fin. Moribus juxta simplex jus gentroties nascitur obligatio, quoties res nostra melior facta est. Zyp. tit. de pæn. cui adde Autumn. in Cens. Gall. ad l. 24. C. de negot. gest.

XV. Ad §. 31. quæritur, an Veteres JCI circa plantam in confinio positam inter se dissenserint? Negat Treutl. d. disputat. 20. thes. pen. Aff: Hotom. 1. obs.

§. 14. Nostram sententiam videre licet in *not. nostr.*
l. h. §. ubi etiam ostendimus, utilem rei vindicationem, quæ domino competit. *l. 5 §. 3. de R. V.* minime etiam intendere, sed ipsam arborem, quæ stricto re domino soli acquisita censetur. Diss. vide apud *nn. ad h. §.*

Ad §. 34. quæritur, an Gajus in *l. 9. §. 2. de adq. rer. dom.* dissentiat à Paulo in *l. 23. §. 3. de R. V.* Alii Affir-
 mant, Alii negant: ut ut sit, satis nobis constat de sen-
 tentia Justiniani ex hoc §. Rationem vide in *not. nostr.*
l. h. §.

XVI. Ad §. 35. quæritur, an bonæ fidei possessor
 factus extantes domino reddere teneatur? Aff: per
§. nostr. l. 48. bon. fid. de adq. rer. dom. l. quæ sit. 40. in
l. D. eod. l. 22. C. de R. V. Ratio videtur, quia fructus
 re mea nati, mei dicendi sunt. *l. 44. de R. V.* Diss.
Donell. 4. c. 25. §. 26. Gothof. ad d. l. 22. quorum sen-
 tentia in abstracto loquendo probabili ratione niti
 detur. Vide *not. nostr. ad h. loc.*

Quæritur ad eund. §. an bonæ fidei possessor non
 tantum fructus consumptos industriales faciat suos,
 sed etiam naturales? Aff: per *d. §. nostr. §. d. l. 48. §.*
12. C. de R. V. Diss. vide apud *Hænon. d. disp. 4. q. 17.*
Fachin. 1. c. 57. Quid, si factus sit locupletior? idem
 respondendum est, quia potuit nullos fructus percipere.
g. l. 10. de R. J. Adde *l. 25. §. 1. vers. porro. D. de usur.*
l. 136. de R. J. atque ita in foro receptum esse, te-
 netur *Pinel. ad l. 2. C. de resc. vend. pag. 2. c. 4.* Vide &
an. à Sande lib. 3. t. 15. def. 1. §. seqq. Hartm. Hartm.
act. forens. lib. 2. tit. 32. obs. 3. §. 4. Diss. *Bart. Co-*
rruv. §. Alii, quos recenset Fachin. 1. c. 58. Sed
 quid de malæ fid. possessore? Etiam si titulum habe-
 re non tantum de perceptis, sed etiam percipiendis
 tenetur. *l. si navis 62. §. ult. D. de R. V. l. 12. pr. D. quod*
et. caus. Ratio est, quod sibi imputare debeat, cur

domino rem suam non restituerit. Diss. *Accurs. in l. ex divers. D. de R. V. Azo in rubr. tit. C. eod. Dec. in l. general. in fin. de R. J.* quorum opinionem in iudicio tenendam esse, docet *Fulgos. in d. l. si fund. C. de R. V.*

XVII. Ad §. 36. quæritur, an fructus maturi satem pro rata temporis transferuntur ad heredes fructuarii? Sed nos illam quæstionem rejecimus in *disputat. de usuf.* ubi eam vide, & in *Cens. nostr. ad h. §.*

Ad §. 37. de partu ancillæ disputavi in *not. ad h. §.*

Ad §. 38. quæri potest, an usufructu gregis legatus usufructus in una ove consistere queat? sed & illam controversiam alibi tractavi, puta in *not. ad §. 18. Inst. de legat.*

XVIII. Ad §. 39 quæritur, an cum *d. §. pugna leg. 3. §. 10. D. de jure fisc.*? Negatur, quia *d. §. 39.* loquitur de loco sacro vel religioso proprio. Diss. *D. L. Alii aliter.* Sed hæc quæstio, ut & illa, an thesaurus inventus in fundo feudali vel emphyteutico pro parte cedat vasallo, an in totum, nullum usum habet quia hodie in hisce Regionibus thesauri ut *ad d. C. m. & res*, quæ non habent certum dominum, pertinent ad Ordines cujuscunque Provinciæ. Rationem vide in *Cens. Belg. nostr. ad h. loc.* Vide etiam *Christm. de cis. pen. vol. 1. §. decis. 16. §. 17. vol. 3.* ubi varie judicatum & constitutum refert. Adde *Treutl. disput. 20. vol. 2. thes. 2. lit. g. Papon. lib. 13. tit. 7. arrest. 1. Thology syntagm. lib. 3. c. 11.*

XIX Ad §. 40. quæri posset, an jure gent. etiam sine traditione dominium in omni actu ad alienandum translatum intelligatur. Sed vide *not. nostr. ad h. §. §. 3. Inst. de empt. & vendit.* ubi hæc quæstio excutitur.

Ad §. 41. quæritur, an venditor in casu dubio præsumatur, emptoris fidem sequutus? sed illam quæstionem nos (Deo volente) movebimus in *disputat. Pand. ad Lib. 18.* Usus interim vide apud *Zyp. tit. d.*

le reb. cred. & Bus. ad leg. 19. de cont. empt.

Ad §. 42. quæritur, an distinguendum sit inter procuratorem omnium bonorum cum libera administratione, & inter procuratorem omnium bonorum simpliciter? Negatur, quia in rei veritate, si nihil hallucinemur in verbis, nulla distinctio est. Itaque tunc nemum quid alienare potest, cum manifeste fiat eum utilitate domini. *l. 58. de procur. junct. leg. 63. D. ad. l. 28. §. ult. de pact. & arg. l. 46. §. ult. de adm. tutel. Diss. DD. comm.*

XX. Ad §. ult. quæritur, an *d. §.* pugnet cum *l. 3. §. si jact. 11. D. de furt.*? Negatur *l. qui levand 8. D. de leg. Rhod.* Unde pater, *d. §. 11.* loqui de iis rebus, quæ extra causam tempestatis in mare conjectæ sunt. *Uli aliter.* Quid dicendum de Consuetudine huic contraria, qua bona ejecta & ad littus appulsa fisco multiplicantur? quod non sit adprobanda; quia nemo incommodum sentire debet ex jactura alterius. *d. l. 38. §. petit. hered.* Deinde satis lugubre & calamitosum est, quod quis naufragium passus est, ita ut afflictus non amplius affligendus sit. Vide *not. nost. ad h. §. & Christ. ad ll. Mechlin. tit. 1. art. 51. & 52.*

XXI. Ad §. 1. tit. 2. quæritur, an etiam aurum signatum & nummi aurei aut argentei rebus corporibus annumerari possint? Aff: per *d. §. 1.* ubi res corporales definiuntur, quæ tangi possunt. Diss. *Hon. m. illust. quæst. 15.*

Ad §. 2. quæritur, an ea, quæ in jure consistunt, sint rationis & intentionalia duntaxat? Negatur per *d. §. 2.* ubi proponuntur exempla, quæ satis aperte demonstrant, esse in patrimonio nostro, atque adeo nequaquam esse figmenta intellectus. Diss. vide apud *Hon. & Bacchov. ad h. §.*

Ad eund. §. 2. quæritur, an hereditas quidquam aliud sit, quàm ea, quæ in hereditate sunt? Aff: *d. §. 2.*

Diff. *Senec. lib. 6. de benefic. c. 5.* An recte dicatur jus quo quis se alicuius patrimonii universalem domini efficit? Negatur, quia hoc efficit sola successio sive hereditatis agnitio. Diff. *Theophil. hic.* An possit dici pecunia defuncti? Aff: *arg. l. pecun. 222. de V. S. Cic. in Topic.* Diff. *Hotom. hic.* An recte dicatur res quæ succedit in universum jus defuncti? Negatur per ea, quæ supra dixi. Diff. *Donell. 6. comm. 2.*

DISPUTATIO JURIDICA

S E X T A

DE SERVITVTIBVS REALI-
bus & Personalibus.

Ad Tit. 3. 4. & 5. Lib. 2. Instit.

Resp. JOHANNES POSTHIO Doctic-Gelr.

- I. **A**D rubr. d. tit. 3. quæritur, an servitus recte in genere definiatur jus, quo res aliena corporalis præter naturam alteri rei vel personæ utilitatem debet præstatque? Aff: *§. ult. Inst. d. reb. corp. & incorp. l. 26. D. de S. P. V. l. 1. D. de usu & usuf. leg. l. 4. D. de justit. & jur. l. 1. 15. D. de servit. & §. 9. D. de oper. nov. nunciat.* Diff. *Coras. ad rubr. d. servit. n. 7. & seq. Costal. in d. l. 15. Hotom. 8. obs. 11. & 13. in fin. Ant. Fabr. 5. conf. 11. Arum. disput. 9. thes. 16.* Ut autem illa utilitas jure in prædiis consistat, requiritur vicinitas prædiorum tam urbanorum, quam rusticorum. *l. 5. §. 1. l. 7. §. 1. D. de S. P. R.* Diff. *Vultej. 1. ju Rom. 63. n. 50.* Quid Moribus circa servitutis utilitatem mutatum sit, vide apud *Bus. ad l. 8. D. de servit.*
- II. Porro quæritur, an sit tantum vel realis vel personalis? Aff: *l. 1. & 15. D. de servit. Diff. post. DL*

Ca

Cæpoll. in tract. de servit. urb. c. 1. Realis autem servitus distinguitur materia seu qualitate usus, non loco. §. 1. *Instit. h. t. l. 198. de V. S. l. 16. C. de præd. & aliis reb. min. l. 1. D. comm. præd. Diss. Donell. de pign. c. 4. §. lib. 11. comm. cap. 4. Lang. insign. jur. quæst. decad. 4. theorem. 4.*

III. Ad *pr. d. tit.* quæritur, an is qui actum habet, non uti possit etiam sine jumento? Aff: quia actus iter in se continet, eoque solus ire potest. *d. pr.* Ratio est in *l. 21. §. 110. D. de R. J. Diss. Anton. Fab. 1. conj. ult.* Quæritur itidem, an via recte definiatur jus eundi, agendi, ambulandi, & quod actum & iter in se continet? Aff: *d. pr. & l. 1. D. de S. P. R. Diss. Donell. lib. 11. c. 6. Conn. 4. comm. Arum. exercit. 5. thes. 6.* Praxin harum servitutum videre licet apud *Schneid. ad tit. servit. num. 12. & Grot. in Introd. ad jurispr. Holl. lib. 2. art. 35.*

IV. Ad §. 1. quæritur, an servitutes *ne altius quis tollat ædes suas, & ne luminibus vicini officiat*, differant? Aff: quia separatim traduntur in §. 2. *Instit. de servit. præd. & l. 6. D. de S. V. P.* Ratio differentiae adferri potest non inconcinna, quod luminibus non solum noceatur ædes altius tollendo, sed etiam depri-
mendo. *l. 17. §. 2. D. eod.* Quin quodcunque luminibus impedimento est, tolli potest per eum, qui servitutem habet, *ne luminibus ejus officiat*, cum secus est in illo, qui alteram servitutem habet. *l. 12. D. de S. P. V. junct. leg. 6. 7. 15. & 17. D. eod. Diss. Cujac. lib. 17. obs. c. 35. Donell. lib. 11. comm. c. 5. Bronch. cent. 2. aff. 5.* Quo autem modo discrepet servitus *ne luminibus officiat*, ab ea quæ *servitus luminum* dicitur, satis constat ex *l. 4. D. de S. P. V.* Licet ergo parietem suum aperire fenestras seu lumina habendi gratia. *l. 1. de R. J. l. 21. D. de aq. & aq. pluv. arc. junct. l. 1. & 24. D. de S. P. V.* Sed vicinus ædificando eadem obstrue-

re potest. arg. l. 8. §. 5. *D. si serv. vind. leg. 29. §. 1. D. ad Aquil. l. 9. de S. P. V.* nisi servitutem luminum debeat. d. l. 4. *Diff. Varie Duar. 1. disput. anniv. 33. Hotom. obs. 12. c. 31. Donell. d. lib. 11. comm. 5. Bronch. cent. 2. aff. 5. Hænon. disp. quæst. 6.* Moribus Statutisque multarum Civitatum cautum est, ne fenestræ fiant, unde directe & de plano prospiciatur in aream vicini, præscribiturque certum spacium, quo à pavimento vel tabulato distare debent. *Tulden. hic.* apud quem plures vide quæstiones, ut & apud *Vinn. & Bach.* Vide quoque *Thol. synt. lib. 4. c. 11. n. 3. & 4. Christ. ad ll. Mechl. titul. 14. art. 37.*

V. Ad d. §. 1. quæritur, an servitus *jus altius tollendi* & *non altius tollendi* distinctæ sint servitutes. Aff. l. 2. *D. de S. P. V. l. 7. §. 1. D. comm. præd. Diff. Bachov. in §. 1. Instit. de serv. præd.* Sed altioris indaginis est, an & quomodo *jus altius tollendi* servitus sit, & non potius libertas. Si tamen recordamur lege Municipali de forma ac statu ædificiorum lata, vel consuetudine certam altitudinem præfigente, vicinum vicino *jus altius tollendi* constituere posse, omnis scrupulus sublatus est. *l. qui lumin. 11. D. de S. P. V. & l. 1. C. de ædif. privat. junct. l. pen. §. 1. eod. & l. pen. C. de pact.* Quod *jus* in multis Germaniæ locis moribus receptum est. *Gail. 2. obs. 59. Zyp. tit. de servit. Busf. ad l. 2. de S. P. V. Diff. Vult. lib. 1. discept. c. 5. & Bacchov. d. loc.*

VI. Ad §. 2. & 3. vide quæstiones apud *Harpr. ad dd. §§.* sed quæ ad *Inst.* vix movendæ videntur, atque adeo silentio à nobis præteriuntur.

Ad §. 4. quæritur, an servitutes prædiorum etiam longi temporis præscriptione adquirantur, sive actu continuæ sint, sive discontinuæ, si modo nec vi, nec clam, nec precario quasi possideantur? Aff. l. 10. *D. si serv. vind. l. 1. §. ult. D. de aq. plu. arc. l. 2. C. de serv. & aq.*

aq. junct. l. 8. D. de Publ. in rem act. l. 5. §. pen. D. de itin. actuque privat. Diss. DD. comm. teste Bronch. cent. 1. §. 92. Quorum sententia in Camera Imperii obtinuit. Myns. centur. 4. obs. 54. Jure Saxoniae & Hollandiae omnes servitutes etiam personales indistincte praescribuntur spacio tertiae partis centum annor. Schneid. ad §. ult. Inst. de serv. praed. n. 19. Grot. in Isa. 23. ad jurispr. Holl. lib. 2. sect. 36. salva tamen restitutione in integr. propter probabilem ignorantiam, ut dicam ad tit. de usucap. Plura vide apud Busf. ad leg. 4. D. de servit.

VII. Sed quid statuendum de titulo & scientia adversarii? Titulus non requiritur, si adversarius sciat, vicinum servitute uti: sin nesciat, titulo ad praescriptionem opus est. l. 10. D. si servit. vind. junct. l. 2. C. de servit. §. aq. & l. ult. C. de praes. long. temp. Diss. Duar. ad d. l. 10. Longoval. in l. 3. D. de jurisd. Ant. Matth. in disput. ad tit. D. de servit. Sed durum est, patientiam & benevolentiam alicujus torquere in animum domandi. Vide quoque Matth. 7. v. 12. Moribus Galliae ad praescriptionem servitutis probari oportet, usurpationem vel medio titulo factam, vel saltem servitutis iure declarato praesente domino & audiente illam inceptam fuisse. Imb. in Ench. jur. Gall. c. serv. quae sint comm. §. quae discont. pag. 331. Busf. d. loc.

VIII. Ad pr. tit. 4. quaeritur, an usufructus recte definiatur jus alienis rebus utendi fruendi salva rerum substantia? Aff: pr. Instit. de usuf. l. 1. D. eod. An ergo eadem definitione manifeste DD. distinctio in usufruct. causalem & formalem de errore convincitur? Aff: d. pr. & d. l. 1. Ratio est, quia nemini res sua servit. l. 26. D. de S. P. V.

IX. Ad §. 1. quaeritur, an id quod communiter DD. tradunt, legato usufructu aedium sub conditione, fructuarius illis servitutem altius non tollendi im-

ponat, proprietatem relictam videri, verum sit? Aff: *l. Proculus 19. D. de usufr.* ubi ipsa insula in tali casu legata putatur. Nec mirum sane, quia usufructus tali conditione perpetuus constituitur, & tantum à domino imponi potest, atque adeo recte sub nomine usufructus proprietas relictæ præsumitur. Vide *l. 26. D. de S.P.V.l. §. pr. si usufr. pet. l. 1 §. §. in fin. D. de usufr. l. 2 §. 1. de V.S. Diss. Pinel. ad l. 1. Cod. de bon. matern. Fachin. lib. 5. cont. c. 43.* quos magno molimine sequitur *Bus. ad d. l. 19.* Idem judicandum arbitror, quando usufructus prædii relictus est cum facultate alienandi, quoniam concessa alienatione, etiam dominium concessum intelligitur. *l. 1. C. de fund. dot. §. d. leg. 19.* hac tamen cautela adhibita, ut imprimis attendatur voluntas testatoris. *l. 19. pr. D. de condit. & demonstr.* Vide *Joann. à Sande lib. 5. tit. 3. def. 4.* Hinc, si usufructuario in casu necessitatis & indigentiae libera alienandi potestas tributa est, nequaquam absolute proprietatis relictæ censetur. *arg. leg. 16. D. de adq. rer. dom.* atque ita judicatum refert *Neostad. in decis. Cur. Holl. decis. 20. Diss. DD. varie,* quos vide apud *Cavalcan. de usuf. mul. relict. Peck. de test. con. c. 14. per tot. Jac. Coren obs. 10. circa fin.*

X. Ad §. 2. quæritur, an quasi usufructus possit constitui in vestimentis? Aff: per §. 2. *Inst. de usuf. §. l. 1. de usuf. ear. rer.* Sed hoc ita, quando vestium ut quantitatis usufr. legatus est, non vero ut corporis. *l. 1 §. 4. §. 5. D. de usuf. iunct. l. 9 §. pen. D. usuf. quem. ad. cau.* Quum vero apparet, vestimenta instar quantitatis relictæ esse, traduntur legatario, ut ejus fiant, sed æstimatis his, satisfidatur. *d. §. 2. Inst. §. l. 7. D. de usufr. ear. rer.* Diss. *Donell. 10. comm. 4. §. Alii aliter.* Utrum autem illa cautio ita sit de substantia quasi usufructus, ut plane remitti aut omitti nequeat, vix sine distinctione expediri potest. Nam testator eam fru-

frustra in præjudicium heredis prohibet. *l. 1. C. de usufruct. § l. 9. pr. D. ut in possess. legat.* Ratio est in *leg. 13. pr. D. de usufruct. § l. 4. C. eod. Gail 2. obs. 145.* Adde *d. §. 2. Inst. § l. 7. de usufruct. ear. rer. junct. l. nemo § 5. D. de leg. 1. Diff. Cyn. in l. 1. C. de usufruct. And. Sicul. in consil. 64. lib. 2. Ancharan. Panormit. & Collectar. in c. ult. de pign. Alexand. in consil. 120. n. 6. 7. lib. 7.* Quorum sententia in abstracto loquendo verior est, quia voluntas testatoris servanda est. Utique testator potuisset heredem non instituisse heredem. Et qui in uno agnoscit voluntatem testatoris, etiam in cæteris agnoscere debet. Quare jus Romanum in scrupulositate quadam consistere videtur. Vide *Vinn. ad d. pr.* Cæterum heredem dictæ cautioni renunciare posse, liquidi juris est. *arg. l. potest. 71. D. ad l. Falc. junct. l. pen. C. de pact. & eatenus non est de substantia. Exemplum extat in l. 5. §. 1. & 2. D. de usufruct. ear. rer.* quod & in praxi servatur, ut, inquā, satisfactione usufructuaria omiſsa, nihilominus fructuarius vel quasi, emolumentum rei usufruct. sibi habeat. *Corn. lib. 3. cons. 173. n. 3. Bus. ad d. l. 5.* Diff. *DD. com. quos sequitur.trum. exerc. 5. th. 19. Vult. hic n. 6. Hænon. disp. 5. thes. 20. Tim. Fab. subsistit.* Quæ cum ita sint in fungibilibus, nemo dubitet, quin etiam obtineant in rebus, quæ verum usumfructum recipiunt. De heredis omissione textus est in *d. l. 5. §. 2.* & ita usu servari, notat *Bus. d. loco.* De testatoris remissione est *l. pen. C. ut in poss. leg. l. 1. § 7. D. usufruct. quem. cau. junct. l. 55. D. de leg. 1.* Manifesta quoque exaggeratio est ex eo, quod in vero usu fructu major sit occasio delinquendi, quam in quasi usufructu, ideoque minus testator in illo cautionem inhibere potest: atque ita pronunciatum est in suprema Curia Holl. *Neost. d. dec. 20. § 33. Dill. Hot per. d. l. 1. C. de usufruct. Bus. ad d. l. 9. de usufruct. ear. rer. n. 18.* Sed cur & hic testator non habet liberam dispositionem bonorum?

XI. Ad eund. §. 2. quæritur, an utraque cautio fidejussoribus fieri debeat? Aff: *l. 1. pr. §. 5. D. usuf. quemad. cav. junct. l. 7. D. de stipulat. prætor. l. 8. §. 9. de usuf. ear. re. quæ ipso. junct. l. 1. qui satisd. cog. l. 7. §. 1. usuf. quem. cav. l. 6. ut in poss. legat. quæ sententia usu comprobatur. Rebuff. in tract. de sent. execut. art. 1. gloss. 16. num. 36. Myns. cent. 6. observat. 48. Diss. Gail. 2. observat. 47. num. 4. Wesembec. in parat. D. qui satisdat. cog.* Sed si fructuarius ob paupertatem vel aliam difficultatem fidejussores reperire nequeat, potestne admitti ad cautionem juratoriam? Minime, licet sit homo bonæ fidei & frugis; quia lex expressè fidejussores postulat, ut heres sit securus. *dd. l. 1. §. 13. pr. D. de usuf. & hoc in foro receptū esse, testatur Rebuff. d. loco. Kadelant. decis. 64. §. 65.* Itaque & heredi & fructuario utile erit, & testatoris voluntati consentaneū, si res ipsa tradatur proprietario, & usufructuarius annuatim vice ususfructus certam fructuum vel pecuniæ summam sub idonea cautione accipiat, hoc est, id percipiat, quod diligens paterfam. ex tali usufructu singulis annis verisimiliter lucraturus esset. *arg. l. hac edict. 6. §. 1. vers. vel certe. C. de secund. nupt. §. l. 2. §. 5. in fin. de aq. plur. arc.* Et ab hac opinione in judicando non esse recedendum, monet *Myns. cent. 6. obs. 49. Diss. DD. & Mores varie. Vide Gail. lib. 2. obs. 47. Imb. in Ench. Jur. Gall. c. ult. Bus. ad l. 4. §. 5. D. de usuf. ear. rer. Bronch. miscell. cent. 1. assert. 50.*

XII. Ad §. 3. quæritur, cum finiatur usuf. morte usufr. §. 3. *Inst. de usuf.* an ergo nulli fructus, saltem maturi pendentes, ad heredes fructuarii devolvant? Nulli. §. 36. *Inst. de rer. divis. §. l. 8. D. de ann. legat.* Ratio est in *l. 68. D. de R. J.* Adde *l. 12. §. fin. D. de usuf. §. l. 13. D. quid. mod. usuf. amitt.* Diss. *Cuj. 4. feud. 30. §. 24. obs. 21. Connan. 4. com. 5. Vult. ad pr. Inst. de usu*
§ hab.

§ hab. n. 7. Ann. Rob. rer. jud. lib. 3. c. 3. quos sequitur Zyp. d. tract. h. tit. ubi pro rata temporis fructus dividendos existimat. Jure Saxonico, (quod Transsilvania sequitur) quæcunque sata à fructuario sunt, ab heredibus ejus metuntur. Schneid. in d. §. 36. n. 3. Bus. ad l. 58. D. de usuf. Gravis etiam quæstio est, num ususfructus, cessione extraneo facta, pereat, & ad dominum revertatur? Nos Affirmantibus calculum adjicimus, propter l. 66. D. de iure dot. Ratio est in l. 15. D. famil. ercisc. junct. l. 69. de R. J. Diss. Hotom. Pinel. Wesemb. Bronch. Ant. Matth. & Alii. quorum sententia in rei veritate haud absurda videtur. Rationes vide apud Eosd.

XIII. Ad §. 1. tit. 5. quæritur, quomodo illa verba: Usuarius jus quod habet, nec locare, nec vendere, nec gratis concedere potest, ususfructuarius potest, debent accipi? Nos sic interpretamur, ut possit fructuarius jus suum utendi fruendi vendere, manente tamen jure ususfructus apud eundem, juxta l. 8. §. ult. D. de peric. & comm. rei vend. & l. 66. in fin. D. de iure dot. l. 12. §. 2. l. 38. & l. 67. D. de usuf. Diss. DD. varie, quibus ad stipulatur Tim. Fab. in disp. annivers. ad pr. Inst. de usu & habit.

XIV. Ad §. 5. quæritur, an habitatio servitus dici queat? Aff: quia definitio servitutis tum generalis tum specialis personarum competit habitationi, ergo nihil absurdum, si habitatio dicatur servitus personæ? Adde l. 10. pr. D. de usu & habit. Diss. Hotom. ad §. pen. Inst. eod. & Alii. Plures quæstiones ad l. d. tit. vide apud Harpr. Hotom. Vinn. ad d. tit.

DISPUTATIO JURIDICA

S E P T I M A

Ad Tit. 6. 7. 8. & 9. Lib. 2. Instit.

Resp. FLORENTIO CINCO Hag-Batav.

I. **A**D *pr. tit. 6.* quæritur, an usucapio recte definiatur adjectio domini per continuationem possessionis temporis lege definiti? Aff: *l. 3. D. de usurp. § usucap. Diss. Dd. Alii aliter.* Per dominium autem intellige verum sive directum. *d. l. 3. § ult. Inst. de usu & habit. l. 28. D. de V. S. junct. l. 1. C. de fund. dotat. Diss. Dd. veteres, quos sequuntur Schneid. h. t. n. 72. & Dynus in cap. possess. n. 8. de R. J. in 6.*

II. Ad idem *pr.* controvertitur, num usucapio seu præscript. longi tēporis justus sit adquirēdi modus? Nos partem negativam tuebimur. *arg. c. 7. Matth. v. 12.* Ubi Christus omnia jura, quæ civili tantum ratione nituntur, ad æquitatem naturalem revocavit; ergo & usucapionem, quæ suffragante Universa Dd. Schola civili consideratione introducta est. *l. 1. D. de usucap.* Mirum itaque, dictum textum Sacræ Scripturæ nulli Interpretum unquam in mentem venisse. Quid? Christianumne esset, probabilem ignorantiam & longam benevolentiam proximi torquere in liberam voluntatem alienandi? Quo pacto quæso ille qui usucepit, liber erit à furto? qua ratione quietus in conscientia, postquam intellexit rem pertinere ad alium? Hanc allegati loci mentem etiam assecutus videtur Imperator Alexander Severus, qui dicto Præcepto Christi adeo delectatus est, ut in Palatio & publicis operibus præscribi jussit, ut refert *Camerar. in oper. subcisiv. cent. 1, cap. 98.* Adde *l.*

206. *de R. J.* cui cedunt rationes, quæ pro usucapione militant, ut probatum est, & pluribus in arena probabitur. Quinimo mobilium usucapio ubique fere hodie desit, & cum rebus soli eodem tempore præscribuntur, quod annis fermè passim triginta absolvitur. *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de præscrip.* Eadem de causa moribus quoque præscriptio fiscalis in *§. ult. Inst. h. t. & tit. C. de quadrienn. præscrip.* abrogata censi potest. *Christin. vol. 4. decis. 82. n. ult. Zyp. d. loco in fin.*

III. Ad *§. 12.* quæritur, quid statuendum sit de jure Romano, quo superveniens alienæ rei notitia inchoatam usucapionem non interrumpit. *l. un. C. de usucap. transf.* Rectius jure Canonico bona fides requiritur ad ultimum usque momentum temporis. *c. ult. ext. de præscript. c. 2. de R. J. in 6. arg. d. cap. 7. Matth. verj. 12.* Quid de lege Civili, qua præscriptio 30. vel 40. annorum etiam sine titulo & bona fide cepta procedit. *l. sicut. 3. 7. pr. 8. §. 1. & 2. C. de præscript. 30. vel 40. ann.?* Etiam illa *dd. capp.* piè sublata est *arg. d. c. 7.* Atque ita etiam in foro Civili cum in actionibus realibus, tum personalibus passim servatur. *Myns. cent. 4. obs. 6. Schneid. h. t. n. 17. Fachm. lib. 1. cont. c. 63.* Quin jure Pontificio in præscriptione immemoriali bona fides requiritur. *dd. cap. Diss. Dd. varie,* ut videre est apud *Fachm. d. loco. Bronchorst cent. 4. Abs. 6. Hænon. disp. 6. quæst. 10.*

IV. Sed quid, si post præscriptionem bona fide completam certa scientia rei alienæ supervenerit? Judicamus nihilominus, rem in omni foro restituendam esse, propter rationes in thesi 2. allatas. *Diss. Dd. comm.* Quæ cum ita sint in hac quæstione, nullus ambigo, quin Praxis majores 25. ann. contra præscriptionem 30. annor. juste in integrum restituat ex capite probabilis ignorantiae. Vide *Christ. ad ll. Mechlin,*

lin. tit. 20. art. 1. n. 29. Quanquam contrariam sententiam Juri Civili magis consentaneam esse, existimo. *l. ult. C. de præscript long. temp. l. 3. § 4. C. de præscript. 30. vel 40. ann.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 1. c. 69. § Hænon. disp. 6. quæst. 17.* Et ne amplius dissimulem quod sentio, rotundo ore dico, jus usucapionum & præscriptionum juri Divino adversari. *Exod. 20. vers. 15. Matth. 7. vers. 12. 1. Thess. 4. v. 6.* Plures quæstiones, sed minus utiles (ut jam significavi.) vide apud *Vinn. § Harpr. ad h. t. Fab. ad lib. 7. C. tit. 13. def. 1. § seqq.*

V. Ad *pr. tit. 7.* quæritur, An donatio inconsiderate inter Civiles rerum acquisitiones relata est? Minime, quia respectu donatarii adquisitio est, etiam si nudo pacto inita esset sine traditione. *§. ult. Inst. de usu & habit. l. si quis arg. 35. §. ult. C. de donat.* Et hoc non tantum in donatione inter vivos, sed etiam in donatione mortis causa obtinet, quia legatis comparatur. *§. 1. Inst. de donat. junct l. legatum 80. D. de leg. 2. l. 64. in fin. D. de furt.* Diss. *Cujac. lib. 10. obs. cap. 28. Hotom. Cont. Ant. Matth. § Alii aliter.* Sed intelligiturne jure novo dominium translatum, etsi donatio necdum sit accepta? Vide *Deckher. lib. 1. dissertat. 4.* cujus tamen sententia falsa est, si in abstracto loquamur; quia simplici jure gent. dominium translatum censetur respectu donantis, qui suæ donationi stare tenet. Vide *Censur. nostr. ad §. 40. Inst. de rer. divis.*

VI. Ad *§. 2.* quæritur, an donari possint res omnes tam incorporales, quam corporales? Aff: *l. in ædibus 9. pr. l. 7. 27. D. de don. modo donantis propriæ sunt. d. l. 9. §. ult. § l. 14. C. eod.* Unde etiam non tenetur de evictione, nisi stipulanti eam promiserit. *l. 2. C. de evict. l. Aristo ait. 18. §. ultim. D. de donat.* Ratio vero redditur in *l. ad res donat. 62. D. de ædilit. edict.* atque ita

ita jure Saxonico servatur. *Wesenb. in parat. de donat. n. 7. Diss. Dd. comm. teste Treutl. disput. 19. h. t. thes. 5. lit. b.* Quid ergo dicendum de donatione omnium bonorum? Illa valida est. *arg. l. in remand. 21. C. mandat. Textus manifesti sunt in l. omnes 17. §. 1. D. quæ in fraud. credit l. 35. §. sed etsi quis 4. §. 5. C. de donat. l. 8. C. de revocand. donat.* Cæterum futura bona non comprehendit, si indefinite facta sit; quia donatio stricti juris est. *l. 22. D. h. t.* Adde *arg. l. 7. D. de aur. §. argent. leg.* Diss. vide apud *Treutl. d. loc. lit. d.* Sed quid, si donator expressim præsentia & futura bona donaverit? Dixerim, istam valere, præsertim si in dignum & bene meritum collata sit. *d. l. 21. §. seqq. leg. 5. D. de donat. l. 4. C. de jure dot. leg. 20. C. de donat. ant. nupt. junct. l. 9. §. 1. D. h. t. §. l. 3. C. eod.* Ne tamen ex istiusmodi donatione Respubl. detrimentum caperet, donator tantum deducebat, ne egeret. *l. 9. §. 1. §. l. 50. D. de re jud.* Quare etiam insinuatione opus fuisse videtur, quoties donata summa 500. solidos excedebat. *§. 2. Inst. h. t. l. 27. §. l. pen. C. eod.* Diss. *Dd. com.* quos Practici sequuntur. *Hartm. Hartm. lib. 2. obs. 7. tit. 45. Gail. lib. 2. obs. 127. n. 4. Aut. Fab. ad lib. 8. Cod. tit. 36. def. 9.* Quibus non multum repugno, si attendamus jus Divinum & saniorum præcepta Philosophorum. Vide *2. Corinth. 8. vers. 13. Ambros. lib. 1. de offic.* Dominus, inquit, non vult effundi opes, sed dispensari. *Senec. lib. 2. c. 15.* respiciendæ sunt cuique facultates suæ viresque, ne aut plus præstemus, quàm possumus, aut minus. Hinc Aristoteles *lib. 4. Ethic. Nicom. c. 1. §. 2.* libertatem definit *μειότης καὶ ἁρετή*, id est, mediocritatem circa divitiarum dationem & acceptionem.

VII. Ad eund. §. 2. quæritur, num donatio omnium bonorum vel partis maximæ pure facta, ob liberos postea natos revocari queat? Nos in negantium

um

um sententiam descendimus, ob *d.l. 22. D. h. t. & d. l. 19. §. 1. D. de re jud. c. ult. caus. 17. q. 4.* Adde *l. ult. C. de revoc. donat.* Ubi non fit mentio de supervenientia liberorum. Diss. *Dd.* quos sequuntur *Wurmser. 1. tit. 43. obs. 1. Cujac. lib. 20. obs. 5. Myns. 5. obs. 63. Fachin. 3. c. 85. Bronch. cent. 3. ass. 74.* & ita judicatum ac in foro servari, testatur *Papon lib. 11. syntagm. tit. 1. de don. §. 20. Treult. disp. 19. vol. 2. thes. 7. lit. e.* Quid, si iudex hic tanquam in casu dubio mediam viam eligat? Plures quæstiones de revocandis donationibus cum usu vide apud *Ant. Fab. ad lib. 8. Cod. tit. 38. def. 1. & seqq. Christin. vol. 1. decis. 340. & vol. 4. decis. 192.*

VIII. Ad *d. §. 2.* quæritur, quæ fuerit ratio insinuationis? Nos hanc statuimus, ut fraudibus obviam iretur, & nimia liberalitas in donationibus coerceretur. *l. lata 27. & l. pen. §. ult. C. de donat. §. 2. Inst. h. t.* Qua de causa donationem quoque reciprocam & remuneratoriam, vel ob causam factam in casu excessus insinuationem requirere, indubitanter assero. Textus generalis est in *l. sancimus 34. pr. C. h. t. junct. l. 1. & §. 5. D. eod. l. 7. §. 2. D. de donat. int. vir. & uxor.* Diss. *Cuj. 17. obs. 33. Schneid. in §. aliæ. Inst. h. t. n. 33. Sande lib. 5. t. 1. def. 3. Myns. 4. obs. 75. Hartm. Hart. lib. 44. obs. 2. n. 11. & Dd. Comm. teste Fachin. lib. 3. c. 82.* Qua ratione exceptio sit in dote & donatione propter nuptias, vide apud *Gudel. de jure noviss. lib. 1. c. 8.* ubi & usum *§. 3. Inst. h. t. demonstrat.* Vide etiam *Neostad. de pact. antenupt. Lambert. Gor. advers. jur. tract. 1.* Quare hodie non requiratur æqualitas inter donat. propt. nupt. & dotem, vide apud *Tholosan. syntagm. lib. 8. c. 7. n. 27.* Quid Moribus fervetur in superioribus, vide apud *Perez. ad lib. 5. C. tit. 3. & in Cens. nostr. ad h. t.*

IX. Ad *§. 3.* quæritur, an donatio inter vir. & uxor. quæ insinuationem desiderat, ut morte alterius confir-

firmetur, si 500. solidos egreditur, confirmetur tamen absque insinuatione usque ad summam 500 aureor. Aff: Textus evidens est in *Nov. 162. c. 1. §. 5. D. de V. O.* Adde *l. 34. §. 36. C. h. t.* Diss. vide apud *Fachin lib. 3. c. 72.* An donatio inter conjuges juramento firmetur, vide apud *Gall 2. obs. 40 junct. Cens. nost. ad d. §. 3. h. t. §. §. pen. Inst. quod cum eo qui in alien. potest.* Plura de donat. ante vel propt. nupt. vide apud *Chrislin. vol. 3. decis. 126. §. seq.*

X. Ad *pr. tit. 8.* quæritur, an maritus rerum dotalium dominus sit, & eas alienare possit? Distinguen- dum arbitror, ut omnes res mobiles, quæ servando ser- vari nequeunt, sive æstimatæ sunt, sive inæstimatæ, alienare queat. *l. res in dot. 42. D. de jure dot. §. arg. l. 22. C. de administ. tut.* Aliud est in cæteris rebus mo- bilibus inæstimates, quia non sunt mariti periculo. *l. 10. pr. D. de jure dot. l. unic. §. 15. pr. §. vers. licet enim. C. de rei uxor. act.* Adde *l. 30 pr. C. de jure dot. junct. l. 1. solut. matr.* ubi ratio redditur, quæ æque obtinet in re mobili dotali, præsertim pretiosa & quæ ser- vando servari potest, quam in fundo. Diss. *Bacch. §. Pac. ad pr. Inst. quib. al. lic. §. Alii.* Si vero æstimatæ sunt, etiâ immobiles jure alienare potest, nisi intertri- menti seu deteriorationis causa æstimatio facta sit, vel mulieri data sit electio, utrum res vel pretium petere velit. *l. 10. §. 4. D. de jure dot. l. 5. C. eod. junct. l. cū post. 69. §. 7. ult. D. de jure dot. §. l. 11. D. de fund. dotat.* In rebus autem immobilibus inæstimates, & rebus quæ intertrimenti causa & cum electione mulieris æstima- tæ sunt, maritus civile dominium habet. *l. 30. C. de ju- re dot. l. 17. D. eod.* Et sic leges, quæ in specie inter se pugnant videntur, optime conciliari possunt. Diss. *Ad. varie.* Mores passim legem Juliam magis, quam reformationem Justiniani sequuntur. *Tulden. ad d. pr. Inst. quib. alien. lic.* Reliquam praxin *d. pr. Inst. vi-*

de apud Grot. in *Introduct. Jurisp. Holland. lib. 1. part. 5. Busium ad l. 1. § 2. D. ad SC. Vellejan. Neosbad. in pact. antenupt. obs. 18.*

XI. Ad §. 1. quæritur, si de distrahendo pignore nihil convenit, an possit creditor illud, denunciatione facta, ante biennium vendere? Neg: *l. ult. §. 1. C. de jure dom. impet.* Et si pactum est, ne distrahatur, post trinam denunciationem idem dicendum est. *d. l. ult. §. 1. § l. 4. D. de pign. act.* (quamvis hoc pactum servandum dixerim. *Arum. hic*) Diss. *Don. in tract. de pign. c. 12. Bus. ad d. l. 4. pign. act. Harpr. ad §. 1. Inst. h. t. Bronch. cent. 2. aff. 73. Ant. Fab. de error. pragmat. decad. 56. error. 7.* Sed hæc forma vendendi vix ulli observatur. Vide *Bart. § Bus. ad d. l. 4. Christin. volum. 4. decis. 172. num. 3. Schneid. ad d. §. 1. n. 6. Ant. Fabr. ad tit. 8. Cod. tit. 22. def. 1. Hartm. Hartm. 1. tit. 27. obs. 3.*

XII Ad §. 3. quær. an nummi, quos pupillus sine auctoritate tutoris credidit, aut in solutū dedit, si casu apud accipientem perierunt, periculo accipiētis fuerint, ideoque restituendi videantur? Aff: *arg. §. 2. vers. quia temere Inst. quib. alien. lic. § l. 19. D. de R. J. Adde arg. l. 3. §. 5. in fin. D. de Carbon. edict. junct. l. 6. C. de l. Diss. Azo, quem Donell. sequitur in l. 19. §. 1. D. de reb. credit.* Atqui, dicat aliquis, eodem fundamento *d. l. 3. § l. 6.* alienatio prædii pupilli vel minoris, modo ex utilitate ejus facta sit, licet sine decreto Prætoris, rata habenda esset. Nequaquam, quia consultius & favorabilius tamen est, ne alienatio contingat; quum sapius in damnum quam commodum vergat. Vide *nostra ad §. 2. Inst. de auct. tut.* Præterea legibus ita cautum est. *l. 4. § 12. C. de præd. § aliis reb. minor. l. 5. §. 14. D. de reb. eor. qui sub. tut. l. 13. pr. D. eed. l. 22. C. de adm. tut.* Diss. *Dd.* quos videre licet apud *Harpr. ad §. 2. Inst. quib. alien. lic. Fachin. 3. c. 3.*

Pra-

Praxin vide apud *Grot. in Introd. Jurisp. Holl. lib. 11 part. 8.*

XIII. Ad *tit. 9.* quæritur, an pater administrator filiifam, res ejus immobiles, licet usumfructum habeat, alienare possit absq, decreto judicis? Negat: *l. 1. § 2. C. de bon. matern. l. ult. § 4. & § 5. C. de bon. quæ lib.* Quæ sententia in Camera Imp. recepta est. *Myns. cent. 6. obs. 61. Diss. Dd. comm. si credimus Tiraq in repet. l. 8. C. de revoc. donat. n. 28.* Uberiorem usum omnino vide apud *Busf. ad l. 3. D. de his qui sunt vel alien. Gudelin. de jure noviss. lib. 1. cap. 14. Grot. d. lib. 1. part. 6.*

XIV. Ad eund. *tit.* quæritur, an per filium patri invito & ignoranti ex causa non peculiari possessio adquiratur? Negat: *leg. 1. § 5. leg. 3. § 12. leg. 4. & l. 44. § 1. D. de adq. vel amitt. pos.* Ubi quoque rationes singulares adferuntur, cur in causa peculii profectitii filius patri ignoranti possessionem adquirat, ergo in altero casu secus est. *argument. leg. 14. D. de legib. Diss. Cujac. 24. observation. 9.* Plures hic ab Aliis tractatas quæstiones non attexo; quia aut usum non habent, aut contra brevitatem Inst. disputantur. Videsis tamen *Harpr. & Vinn. ad h. t. & Busf. ad l. 3. D. de his qui sunt sui vel & c. & not. nostr. ad d. tit. Inst. de pat. potest. & h. t..*

DISPUTATIO JURIDICA

OCTAVA

DE TESTAMENTIS ORDINANDIS Patrisfamil. & Filiifamil.

Pagani & Militis.

Ad Titul. 10. 11. et 12. Lib. 2. Instit.

Respond. CORNELIO SCADE Ultraject.

I. **A**D *pr. tit. 10.* quæritur, an testamentum recte ex eo appelletur, quod testatio mentis sit? Aff: si allusionem juridicam intelligas. *arg. l. 1. D. de Novat. Diss. Gell. lib. 6. c. 12. Valla eleg. lib. 6. c. 48.*

II. Ad *idem pr.* quæritur, an testamentum recte definiatur voluntatis nostræ iusta sententia, de eo quod quis post mortem suam fieri velit? Aff: *l. 1. D. qui testam. fac. poss.* Itaque definitio bona est, & omnibus testamenti speciebus applicari potest, sed non codicillis. *l. 1. D. de injust. rupt. junct. §. ult. Inst. de codicill. Diss. DD. varie.*

III. Ad §. 1. 2. & 3. quæritur, an testamenti factio in totum juri civili adscribenda sit? Aff: quia nemo testamentum facere potest, nisi cui lex hoc specialiter permittit. *l. 3. D. qui testam. fac. poss. Cicero lib. 1. ad Herenn.* Utrique si esset juris gent. quoad originem seu materiam (ut loquuntur) tunc unicuique testamentum condere liceret, quod ea, quæ juris gent. sunt, omnibus & singulis competant, nisi lex civilis prohibeat. *l. 6. de just. & jure. junct. l. 17. §. 1. D. de pæn.* Adde §. 1. 2. & 3. *Inst. de testam. ordinand. Diss. DD. comm. teste Clar. q. 2. lib. 3. §. testam.* Sed quis hu-

hujus quæst. usus? Ut testamenti factio statuto tolli possit. *arg. §. pen. Inst. de jure nat. gent. & civil.* Sed dispositio de bonis suis duntaxat coarctari potest. *l. 6. D. de just. & jure* & per consequens de verbis solummodo hic quæstio est. Alium usum vide apud *Clar. d. quæst. 2. in fin. & Lambert. Gor. adversar. tract. 4. §. 9.*

IV. *Ad d. §. 3.* quæritur, quum testamenta uno contextu fieri debeant, an recte inde concludatur, nullū celebrari contractum in testamentis posse? *Aff: §. 3. Inst. de test. ord. l. 21. §. ult. D. qui testam. fac. poss. junct. l. 20. D. de V. S.* Ratio videtur, quod absurdum sit, ut diversi actus in uno eodemque instrumento fiant, vel uno eodemq; tempore. *Diss. DD. comm.* quorum sententiam in praxi servandam puto; quia quilibet honesta conventio servari debet. Deinde hodie non attenditur natura rei aut subtilitas juris civilis Romani, sed sequimur simplex jus gentium.

V. *Ad eund. §. 3.* quæritur, an illud jus Civile, quod septem testes in testamentis paganorum requirit *§. 1. 2. 3. & 4. Inst. de test. ord.* Pontifex jure dicar *c. cum eses ext. de test.* à Lege Divina alienum esse? *Aff: Deut. c. 19. v. 15.* Ubi Deus duo præcipit. Primum est, ut unius testimonium non audiat. Secundum, ut omnis rei veritas consistat in ore duorum vel trium. Eadem regula inculcatur per Christum *Matth. c. 18. v. 16. Joann. 8. v. 17.* Næ nos subsistere debemus, ubi subsistit Spiritus Sanctus; nec oportet nos Deo sapientiores velle videri. Si in capitalibus causis duo testes sufficiunt, cur non etiam in testamentis, ubi duntaxat de bonis agitur? *Deut. 17. v. 6. 1. Tim. c. 5. v. 19. Diss. DD. comm. teste Harp. ad d. §. 3. & 4. Inst. h. t.* Propter rationes supra allegatas dicendum quoque est, testamentum valere, licet testatori prælectum non sit. *Diss. Joann. à Sande lib. 4. tit. 1. def. 5. &*

Plures quos refert dict. Joann. dict. loc.

VI. Ad §. 4. quæritur, an testamentum patris inter liberos, quod jure Romano nullos testes desiderat. *leg. ult. & Auth. seq. C. famil. ercisc. leg. 21. §. 1. & Auth. seq. C. de testam. Hartm. Hartm. lib. 2. tit. 38. observ. 4. & §. 5. valeat?* Valet, nec allegato juri divino contrarium est, quia hoc loquitur in casu, quando negotiū dubium est, quod de scripto testamento patris, de cujus manu & voluntate constat, affirmari nequit. *Diss. Cujac. consul. 1. Eadem ratione firmum pronuncio testamentum scriptum tempore pestis factum. Vide Christ. ad ll. Mechl. tit. 17. art. 1. n. 24. & 25. Sed in nuncupativo duos vel tres testes requiro. d. cap. 19. v. 15. quod praxis sequitur. Mysf. cent. 1. aff. 96. Invi- ta tamen Jurisprudentiâ Romanâ, quæ septem testes convocari jubet. l. 8. C. de test. Diss. DD. comm. Juxta nostram sententiam testatur judicatum in Fri- siæ curia Joann. à Sande lib. 4. tit. 1. def. 4. Vide etiam Schultz. ad h. t. Zyp. consultat. Can. 2. & 3. de testam. lib. 3.*

VII. Ad §. 5. quæritur, an testamenta olim annu- lo tantum signari potuerint? Aff: *l. 22. §. 5. D. qui te- stam. fac. poss. l. 12. C. de testam. quod ob dignitatem illorum, certitudinem aut solennitatem ita introdu- ctum fuisse, conjicio ex l. ult. C. de fidecommis. Diss. Connan. lib. 9. comm. cap. 2. n. 3. Harpr. part. 1. disp. 20. thes. 7. Arum. exercit. 7. thes. 17. Hænon. disp. 7. q. 7. & Alii plures. Moribus subsignatio abolita est, sed sub- scriptio testium etiamnum servatur, magis tamen ad majorem cautelam, quàm de necessitate; quia in ore non in scriptura duor. vel trium consistit veritas. *d. c. 19. Deut. v. 15. Vide Gail. lib. 2. obs. 112. n. 13 Jac. Coren obs. 10. n. 2. Hinc nostratum testamenta co- ram Notario & duobus testibus confecta nuncupati- vis annumerantur. Neostad. decis. 1.**

VIII.

VIII. Ad §. 6. & seqq. quæritur, an filius emancipatus, frater, maritus, ministri, recte testes in testamento adhibeantur? Aff: §. 9. *Instit. de testam. ordin.* sensu scil. à contrario sumpto. Ratio est, quia causa impedimenti, quæ est unio personarum per potestatem contracta, in personis enumeratis exulat & sublata est. Deinde nullus hic suspicioni locus, quod non de testatoris commodo, sed heredis agatur; & testes non tam illi quàm huic testimonium perhibeant. Adde *l. 20. pr. & §. 3. D. qui test. fac. poss. Diss. DD.* quos refert & sequitur *Clar. lib. 3. sent. §. testam. q. 55. n. 9. Duar. lib. 1. disp. 28.*

IX. Ad §. 11. quæritur, an legatarii, testes esse possint in testamento, in quo ipsis legatum relictum est? Aff: quia non sunt juris successores. §. 11. *Institut. de testam. ordin.* Quæ ratio cum etiam in testamento nuncupativo locū habeat, nullus dubito, quin legatarius eidem testimonium dicere queat. Adde *l. 1. §. 7. D. de aud. tut. l. 20. pr. D. qui testam. fac. post. junct. l. 8. D. de Public. in rem act. Diss. Duaren. de testam. tr. de testib. idon. Hænon. disp. 8. q. 9. Ant. Fab. 66. decad. de err. pragm. 1. & seqq.* Praxin vide apud Zyp. in *Notit. iur. Belg. tit. de testam.*

X. Ad *pr. tit. 11.* quæritur, an eadem privilegia nostris militibus competant? Aff: Etenim nec novum nec infrequens est, ut iudex procedat ad similia, quando eadem ratio & legum sententia manifeste est. *l. non possunt 12. D. de leg. & SCtis.* Quid mirum ergo, si eadem privilegia militaria, quæ militibus Romanis concessa fuerunt, etiam militibus nostris largiamur? An non bellum justum gerimus? An non imperitia & simplicitas armatæ militiæ eos committitur? An nō inopinati casus & pericula obruunt? An non difficultas cōsulendi peritiores tempore expeditionis? *pr. Inst. de milit. testam. l. ult. pr. C. de jure*

delib. l. 3. § pen. C. de testam. milit. Vigl. hic. Gail. 2. obs. 118. Vaud. 1. q. 55. Christin. vol. 4. dec. 3. Sichard. ad h. t. C. n. 9. Tulden. ad h. t. c. 1. Diss. DD. comm. teste Hænon. disp. 7. q. 10.

XI. Ad *d. pr.* quæritur, an idem dicendum sit de militibus, qui degunt in locis limitaneis? Certe si momenta juris spectamus, nusquam illis privilegium militare tribuitur. Ratio est, quia nec in expeditionibus sunt, nec destituuntur copia consulendi juris peritos. *l. pen. C. de testam. milit. l. 10. D. de bon. poss.* Sed si attendamus Mores nostros, quibus paganorum quoque testamenta sine testibus intra proprios parietes propria manu scripta, valida habentur, aut saltem haberi debent (ut supra indicavi) miles limitaneus absque testibus aut aliis solennitatibus testamentum scriptum facere potest. *Diss. Cuiac. hic. Coman. 9. com. 5. n. 9. Harpr. disp. 20. thes. 12. in fin. Foster. disp. 12. 10. Hænon. disp. 7. q. 10.*

XII. Ad *d. pr. § ult.* quæritur, quid observandum in Advocatis, cæterisque togatæ militiæ Ducibus? Illi jure militari testari nequeunt, quoniam ratio privilegii in thesi 10. relata, in eis cessat. Quæ autem contra regulas juris & commune jus recepta sunt, non debent facile produci ad consequentias. *l. 14. § seqq. D. de legib. Diss. Gail. lib. 2. obs. 118. n. 15. Vigl. in pr. ad h. t. n. 8. Gras. in §. testam. quæst. 4. Horat. Luc. de privil. schol. privil. 5.*

XIII. Ad §. 1. quæritur, an in testamento militis nuncupativo ad minimum duo testes requirantur? Aff: §. 1. *Institut. de milit. testament. l. 24. D. h. t. junct. l. 12. D. de testib.* Quod juri divino consentaneum est. *d. cap. 19. vers. 15.* In scripto verò testamento nulli testes, nullæ solennitates exiguntur. *l. 1. l. 38. l. 40. D. de testament. milit.* Quare nec necesse est, ut testes specialiter sint rogati, sed

sed satis est, si vel casu intervenerint, dummodo de
seria voluntate militis testentur. *l. 24. § d. l. 40. D.*
eod. Quod & Moribus recte in paganorum testamen-
tis receptum est. Ratio est in *d. c. 19. Deut. Diss. Vigl.*
ad §. 1. h. t. n. 6. Clar. in §. test. quæst. 58. n. 4. Sichard.
ad rubr. C. h. t. Gail. lib. 9. obs. 118. n. 17.

XIV. Ad §. 4. quæritur, an tum demum testamen-
tum ante militiam factum jure militari valeat, quan-
do miles vel verbis vel facto declaraverit, se hoc vale-
re velle? Aff: § 4. *Inst. de milit. test. l. 25. D. de testam.*
mil. junct. l. 20. §. 1. D. eod. Diss. varie. Accurs. Fab. Hor-
tenf. Hotom. Ant. Matth. ad d. §. 4.

XV. Ad *pr. t. 12.* quæritur, an filius f. saltē de illis bonis
adventitiis, in quibus pater non habet usumfructum,
testari possit? Negatur. *d. pr.* Ratio est in *l. 3. D. qui*
testam. fac. poss. l. pen. § ult. C. eod. Diss. Vaud. lib. 1. q. 1.
Treutl. vol. 2. disp. 10. thes. 2. lit. c. Wurmsf. 1. præct. 39.
obs. 16. Cravett. conf. 543. 555. n. 2. § Alii, quos refert
Covarruv. in rubr. p. 4. n. 9. ext. de testam. Moribus
harum Regionum liberi omnes, modo ea ætate sunt,
qua testamentum condere possunt, de bonis mater-
nis, aliisque bonis adventitiis, invito etiam patre, dis-
ponere possunt. *Grot. in Intr. juris p. Holl. lib. 1. part. 6.*
Elbert. Leon. lib. 6. emend. c. 3. in fin. Vinn. ad d. pr. Inst.
Perez ad tit. Cod. 22. lib. 6.

XVI. Ad §. 3. quæritur, an surdus & mutus si-
mul, quamvis scribere nesciat, permissu & beneficio
Principis testari possit, ut docet *Accurs. in §. 3. Inst.*
quib. non est permiss. quem *DD.* vulgo sequuntur,
teste *Harpr. ad d. §. 3.* Negatur, quoniam talis homo
nec loqui, nec scribere, nec Princeps hunc defectum
supplere, aut preces ejus intelligere potest. Adde
arg. l. 2. §. 1. D. de usuf. ear. rer. § l. 16. D. de adopt.

XVII. Ad §. 4. quæritur, quid dicendum sit de illis,
qui hodie in testamento cæci quartum testem præ-

ter Notarium & duos testes adhibendum esse autu-
mant. *arg. l. 8. C. qui testam. fac. poss. ?* Illorum opi-
nionem improbat dictum jus divinum *Deut. cap. 19.*
v. 15. Matth. 18. v. 16. & Jus Canonicum in cap. cum
esses ext. de testam. Vide Vigl. ad d. §. 4. h. t. An cæcus
testari possit juxta *l. 21. §. ex imperfecto. C. de testa-*
ment. vide apud Joan. à Sande lib. 4. tit. 1. def. 8. Clar.
lib. 3. §. testament. q. 11. §. 17.

XVIII. Ad §. ult. quæritur, an damnati ad mor-
tem jure novo facultatem testandi habeant ? Neg :
Quamvis enim jure Novellarum nec bona nec liber-
tatem amittant. *Auth bona damnator. C. de bon. pro-*
script. & Auth. sed hodie. C. de donat. inter vir. & u-
xor. tamen civitatem amittunt, qua sublata, tollitur
& jus testandi. *l. 3. D. qui testament. fac. poss. junct. l.*
2. C. de bon. proscript. Atque ita judicatum, refert
Neostad. in decis. suprem. Cur. Holland. decis. 21.
Diss. Vigl. in §. 3. Inst. de milit. testament. num. 9. We-
sembec. in parat. num. 13. D. qui testam. fac. poss. Pet.
Georg. Thol. 42. Syntag. 8. n. 11. quorum sententia u-
bique fere consuetudine recepta est. *Clar. tract. de te-*
stam. q. 21. Schultz. ad d. tit. 11. Et sane, si miles dam-
natus testari potest *leg. 6. §. 6. de injust. §. l. 40. de test.*
milit. ergo & paganus, præsertim Moribus, quibus
testamenta paganorum fere similia sint testamentis
militum. Deinde duplex hic unius delicti pœna esset,
quod absurdum est. Sed hæc maxime procedunt,
quando bona non confiscantur, quæ etiam nec cōfis-
cari debent, ubi corpus punitur, nisi intuitu metus
vindictæ. Vide *nostra ad titul. de pub. judic.* An or-
dinatio testamenti secundum solennitatem loci fa-
ctum etiam extra territorium vires obtineat, vide a-
pud *N. Burgund. ad Consuetud. Fland. tractat. 6. Lam-*
bert. Gor. Plures quæstiones cum usu vide apud
Christin. decis. 4. & seqq. plur. Anton. Fabr. de error.
prag-

Pragmat. decad. 73. error. 2. & seqq. Harpr. ad dd. tit.

DISPUTATIO JURIDICA

N O N A

DE EXHEREDATIONE LIBE-
rorum & Heredibus instituendis.

Ad Titul. 13. & 14. Lib. 2. Instit.

Resp. DANIELE OCQUERTIO Ziriz Zeland.

I. **A**D *pr. tit. 13.* quæritur, an jure novo legata debeantur ex testamento, in quo filius à patre præteritus est? Aff: *Auth. ex causa. C. de liber. præter.* Quin cætera omnia illius capita adimplenda sunt, sola heredis institutione improbata, *d. Auth. & Nov. 115. c. 3. & 5.* Ubi Imperator generaliter loquitur de præteritione parentum, & promiscue utitur voce præteritionis & exheredationis. Sane si reliqua præter heredis institutionem in istiusmodi testamento irrita disposita firma manent, quando filius inique exheredatus illud rescidit, multo magis eadem præstare tenetur, si est præteritus; cum præteritio minorem injuriam infligat, quam exheredatio. Accedit & hoc, quod sola intentio Justiniani in *d. Nov.* fuit, à liberis & parentibus ordinem exheredationis & præteritionis auferre. *d. Nov. 115. c. 5.* Ergo in cæteris voluit voluntatem testatoris servandam esse. *arg. l. 1. C. de SS. Eccl. Vide Schultz. ad h. t. lit. b. in fin.* ubi idem de jure Saxon. obtinere tradit. Diss. *Cujac. in d. l. 17. Alc. 4. page 27. 9. Wes. ad §. 5. Inst. h. t. Gov. in l. 1. D. de vulg. & pupill. subst. n. 27. Tim. Fab. in annivers. disp. 19. th. 2. Harp. ad §. 5. Inst. h. t. n. 6.* Alii distinguunt, utrum pater sciens, an igno-

ignorans liberos præteriverit. Illo casu cætera testamenti salva permanent: hoc casu totum testamentum vitatur, nisi clausula codicillaris adjecta sit. Atque hæc opinio præjudiciis Curiarum supremæ jurisdictionis confirmata est. *Ant. Fabr. in Codice suo ad tit. de liber. præterit. 1. Christin. vol. 4. decis. 9.*

II. Ad *d. pr. §. 5. & 6.* quæritur, an tale testamentum, in quo filius est præteritus, ipso jure nullum sit, an rescindatur per bonorum possessionem contra tabulas? Dixerim cum Martin. Gloss. ipso jure nullum esse, sive suus sive emancipatus præteritus sit, quia illa præteritio patris, licet militis, directo est contra *d. Nov. 115. c. 3. pr.* ubi Imperator solum jus sanguinis spectans, filios indistincte à parentibus præteriri prohibuit, atque adeo ipso jure præteritio vitiosa dicenda est. *l. non dubium. §. C. de legib.* Et recte, quia quod contra rationem, contra officium pietatis est, ne momento subsistere debet. Hanc vero mentem esse Justiniani in *d. Nov. 115. c. 3. pr.* ex eo constat, quod Imperator injuriam exheredationis tollere, novumque jus constituere voluerit. *d. Nov. 115. c. 3. pr. & cap. 5. pr.* Adde *arg. l. 19. D. de ll. & SCtis.* Diss. Plerique recentiores. Communiter DD. distinguunt, utrum cum causæ expressione præteritio facta sit, an simpliciter, nulla causa expressa. Priori casu testamentum ipso jure valere, posteriori nullum esse, pronunciant. Vide *Schneid. ad §. 3. h. t.* Paulo aliter *Vigl. ad. d. §. 3.* De patre milite *Diff. vide apud Harp. ad §. 6. Instit. h. t. n. 4.*

III. Ad *d. §. 5.* quæritur, quid dicendum sit, si filius exheredatus est, vel præteritus sine causa nominatim expressa, vel expressa quidem, sed tamen incognita *Nov. 115. c. 3. §. 4. ?* Testam. ipso jure nullum dicere potest. Adde quod Imperator in *d. Nov.* expresse requirat, ut causa exheredationis exprimatur, & quidem

dem una ex 14. ibidem enumeratis. Deinde quod sub finem *d. Nov. c. 3.* voluerit, liberos ita exheredatos vel præteritos ad parentum hereditatem, tanquā ab intestato pervenire. Quod argumento est, testamentum ipso jure nullum esse. Ratio allegata est in thesi præcedent. Errant ergo *DD.* qui per querelam inoff. testamentum rescindendum putant. *Ant. Mat. th. disp. 38. thes. 3. Gudelin. lib. 2. c. 4.* Plures vide apud *Fachin. lib. 4. c. 9.* Errant & *Jason. in Auth. non licet. C. de liber præterit. & Alii plures*, qui filio excluso heredem audiendum censent, ut probet causam, licet nulla etiam adscripta sit. Vide *Fachin. lib. 6. cap. 76. & Bus. ad rubr. tit. D. de inoff. testam.*

IV. Ad eund. §. 5. quæritur, quid statuendum, si causa exheredationis vel præteritionis testamento quidē inserta est, sed ab herede instituto probari nequeat? Hoc casu nec bon. poss. contra tabul. ut supra dictum est; nec etiā querela inofficiosi opus; quoniam testamentum ipso jure corrumpitur. *d. Nov. 115. c. 3. in fin.* Ubi liberi, herede non probante, tanquā ab intestato parentibus succedunt; quia boni & meriti præsumuntur. *arg. l. 18. §. 1. D. de probat.* Ergo testamentum ipso jure nullum videri debet. Adde, quod actor e non probante, reus absolvatur. *l. 4. C. de edend. Diss. DD. comm. teste Fachin. lib. 4. c. 9. Wesemb. disting. in l. 2. Inst. de inoff. testam. n. 5.*

V. Ad *d. §. 5. & ult.* quæritur, an jure novo maris cæterorumque per matrem ascendentium præteritio pro exheredatione habeatur? Neg: quia facit testamentum ipso jure nullum. *d. Nov. 115. c. 3. pr.* Ubi Justinianus sancivit, ut parentes, sive pater sit, sive mater; sive avus, sive avia, liberos heredes instituunt, aut nominatim exheredent, expressā causa exheredationis. Quod si ergo contra fiat, testamentum est contra legem, ideoque ipso jure invalidum. *d. l.*

d.l. 5. C. de legib. Et si filius moriatur antequam potuit agnoscere hereditatem, bona patris ad heredes ab intestato devolvent, non vero apud heredem institutum manebant. *Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 39 obs. 14. Diss. Cujac. ad l. 17. D. de injust. rupt. irrit. Duaren. ad tit. D. de lib. & posth. Harpr. ad §. fin. Inst. de exhered. lib. n. 6.* Distinguunt *DD.* communiter, utrum præteritio cum causa, an sine causa facta sit. Priori quærelam instituendam esse judicant. Posteriori casu testamentum ipso jure nullum esse. Vide *Schneid. ad §. final. Instit. de exhered. liber.* Moribus harum Regionum non matrism tantum, verum etiam patris præteritio pro exheredatione habetur. *Grot. in Introd. ad Jurisp. Holl. lib. 2. part. 18. Gudelm. lib. 2. de jure noviss. c. 5. Christin. vol. 4. decis. 20. Neostad. decis. 100.* quæ res judicata merito suspectu est, quia ibi mater in fraudem creditorum filium præterierat. Vide *Joann. à Sande lib. 4. tit. 2. def. 2. & seqq.*

VI. Ad d. §. 5. & 1. quæritur, quoniã exheredationis causa exprimi debet, an posthumus jure novo exheredari possit? Negatur, quia causam in utero dedisse nequit. Deinde talis exheredatio expressa lege improbat. *l. si quis. 33. §. 1. C. de inoff. test. & d. Nov. cap. 3.* Ergo ipso jure nulla. *d.l. 5. C. de legib. Christin. decis. 20. vol. 4. n. 2. Diss. Duar. ad tit. de inoff. testam. c. 16. Donell. lib. 6. comm. c. 13. Vasq. lib. 3. illust. cont. cap. 106. n. 14. Connan. lib. 9. comm. c. 10. Arum. exercit. 10. thes. 6. Hænon. disp. 7. quæst. 16. Disting. Tim Fab. disp. 19. thes. 5.*

VII. Ad d. §. 5. quæritur, quid tenendum sit, si dictis testamentis parentum clausula codicillaris adjuncta sit? Tradunt *DD. comm.* hereditatem heredi scripto vi istius clausulæ tanquam ex fideicommissio à filio restituendã esse, detracta tantum legitima. Atque ita judicatum, refert *Joan. à Sande lib. 4. t. 2. def. 2.*

Sed

Sed hæc sententia nobis falsa videtur, quia legitima titulo institutionis relinquenda est. *d. Nov. 11 §. c. 3. pr.* Adhæc Imperator injuriam præteritionis & exheredationis tollere voluit. *c. 5. pr. d. Nov.* Quæ profecto sublata non esset, si clausula illa codicillaris supradictum *DD.* effectum produceret. Addi potest & illa ratio, quod stante *DD.* opinione, testator per illam clausulam legem eludere posset, quod est absurdum & contra. *l. 55. D. de leg. 1.* Adde deniq; *l. Titia. 13. D. de testam. l. 36. D. de legat. 3. Gail. lib. 2. obs. 114. Ant. Fab. de error. pragmat. decad. 20. error. 7.*

VIII. Ad *d. §. 5. §. 2.* quæritur, an filio juste exheredato nepos tamen præteritus testamentum avum infringere, nullumq; dicere possit; Aff: quia Imperator in *d. Nov. 11 §. cap. 3. §. 5. pr.* sanguinis rationem habens sancivit, nō licere parentibus filium vel filiā vel cæteros liberos præterire, aut exheredes facere, nisi causa nominatim adjecta. Quin & jure veteri ita obtemperasse, verisimile est ex *l. 14. D. de inoff. test. l. 3. §. si emancip. 5. D. de bon. poss. cont. tab. leg. 1. §. 4. §. 5. D. de conjung. cum emancip. lib.* Adde quod nepoti delictum patris nocere non debeat. *arg. leg. 22. C. de pæn. Exech. c. 18. v. 20. Bartol. & Costal. in d. l. 14.* Atque ita judicatum, refert *Papon. lib. 20. tit. 1. arrest. 6. Diss. Tujac, in l. 6. D. de injust. rupt. Hotom. lib. 5. obs. 25. Gones. tom. 1. var. resol. Fach. lib. 10. c. 46. Tim. Fab. disput. 9. thes. 4. Joann. à Sande lib. 4. t. 9. def. 7.*

IX. Ad *d. §. 5.* quæritur, quid dicendum sit, si filius post culpam ingratitude patri recōciliatus sit? Exheredatio evanescit, sive ante sive post exheredationem conciliatio facta sit, modo constet de animo remittendi. Ratio est, quia remissam injuriam ex præteritione recolere non licet. *§. ult. Instit. de injur.* Et sublata causa, tollitur effectus. Adde *l. 3. §. ult. §. l. 4. D. de adm. legat. l. 5. C. famil. ercisc.* Eleganter *Tulden.*
ad

ad tit. Inst. de exhered. lib. c. 5. Diss. DD. varii varie, ut videre est apud Fachin. lib. 6. c. 79.

X. *Ad eund. §. 5.* quæritur, an exheredari possint liberi non tantum ob similes causas, sed etiã graviores iis, quæ in *d. Nov. 115. c. 3.* enumerantur? Aff: cui enim licet, quod plus est, ei utique licere debet, quod minus est. *l. 21. D. de R. J. Adde l. 12. §. 13. D. de legib. §. Scit.* Præterea certum est, Imperatorem sceleribus impunitatem, indignoque filio bona dari noluisse. *arg. l. ult. C. si cont. jus vel utilit.* Denique hæc sententia communi *DD.* calculo & usu approbata est. *Gudelm lib. 2. c. 8. Christin. vol. 4. dec. 19. n. 5. Grot. lib. 2. part. 18. Diss. Connan. lib. 9. comm. c. 10. Donell. lib. 6. comm. c. 12. Harp. ad §. ult. Instit. de exher. liber. num. 65. Vigl. ad §. ult. Institut. de exhered. lib. Bronch. cent. 3. assert. 26. Arum. exercit. 10. thes. 3.*

XI. *Ad pr. tit. 14.* quæritur, an avus nepotem ex spurio heredem instituere possit? Sequor limitationem *Bartoli*, qui in *leg. Gallus 29. §. 6. D. de liber. & posth.* docet, institutionem istius nepotis non subsistere, si certo constat avum instituisse nepotem contemplatione filii, ut illi acquireretur hereditas. A contrario vero institutionem validam esse, seu certum sit, avum nepotem non instituisse heredem intuitu filii, seu in obscuro sit. *arg. l. ult. C. de natur. liber. Adde arg. l. 3. §. 5. D. de bonor. poss. cont. tab. l. 22. C. de pæn. & Christin. dec. 197. vol. 1.* Atque hanc sententiam in Spirensi Auditorio receptam esse, testatur *Gail. lib. 2. obs. 115. n. 5. Bus. ad l. 29. §. quid si 6. D. de lib. & posth. Diss. DD. varii varie, quos recenset Fach. lib. 5. cap. 97. & Bus. d. loc.*

XII. *Ad §. 5.* quærit, an heres in re certa institutus, licet testator plus ea accipere, jusve accrescendi prohibuerit, intelligatur tamen heres esse ex asse? Aff: f
nul

ius alius heres institutus sit, vel institutus quidem, sed tamen non existat, quod vel noluit, vel non potuit heres esse. *d. §. 5. l. 1. §. 4. D. eod. l. 7. D. de R. J. junct. l. 55. D. de leg. 1. Diss. DD. varii varie*, quos vide apud *Fachin. lib. 4. c. 15*. Moribus jus accrescendi excludi potest. Quinimo paganus ad exemplum militis etiam sine prohibitione partim testatus partim intestatus discedere potest, & heres re, in qua institutus est, contentus esse debet, cæteraq; bona ad heredes ab intestato devolvunt. *Gudelm. lib. 2. cap. 5. Christin. vol. 1. decis. 51. n. 48. & seqq.* Rationes vide in *Censur. nostra ad d. §. 5*.

XIII. Ad §. 9. quæritur, an maritus, qui post mortem uxoris suæ, cui usumfructum omnium bonorum legavit, Titium heredem instituit, eundem pure instituisse censeatur? Aff: quia idem est, ac si dixisset testator, Titius heres erit ex illo die, quo primum uxor mea mortua fuerit. Ergo dies adjectus pro supervacuo habetur. *d. §. 9. & l. hered. 34. D. de her. inst. And. Gail. lib. 2. obs. 143. Diss. vide apud Gail. d. loco & Fach. lib. 4. c. 18*. Moribus nostris, ut quisque ratione bonorum partim testatus, partim intestatus discedere, sic & ad tempus vel ex certo tempore heredem facere potest, ita ut pendente die vel existente eo, hereditas ad hered. ab intestato deferatur. *Gud. d. lib. 2. c. 5. Grot. in Int. ad juris p. Holl. lib. 2. part. 18. in fin.* Rationes vide in *Cens. nost.* Sed quid, si titulo institutionis maritus uxori usumfructum reliquit? Arbitror Titium nec heredem sub conditione, nec fideicommissarium esse. Quare si moriatur ante uxorem testatoris, etiam hereditas ad heredes ab intestato descendit, quia Moribus non tam subtilitas juris, quam simplex voluntas testatoris spectatur. *Gudelm. d. loco. Vide, sis Fachin. lib. 4. c. 16. Hænon. disp. 8. quæst. 6.*

XIV. Ad d. §. 9. quæritur, an liberi in conditione

Ccc

po-

positi, puta si testator Sejum heredem instituit, quem sub hac conditione oneravit fideicommisso, ut si sine liberis moreretur, hereditatem restitueret Cajo: an inquam, illi liberi Seji non ex testamento testatoris vocati, sed patri Sejo succedere intelligantur? Affirm: quia testatoris bona Seji propria sunt, fideicommisso extincto, propter existentiam liberorum, quibus pater ex fideicommisso ideo non tenetur restituere, quod alioquin duplex fideicommissum introduceretur, contra *l. filiusfam. 114. §. 13. D. de legat. 1. Adde argument. leg. si quis. 82. D. de hered. instit. leg. 1. Cod. de pact.* Confirmat denique, quod quæ in conditione sunt, regulariter in dispositione non sint. *argum. l. 8. D. si quis omiff caus. testam. l. 1. §. 8. D. ad. l. Falcid. Joan. à Sande lib. 4. tit. 6. def. 5. Ant. Fab. de error. pragmat. decad. 16. error. 1. part. 2. Diss. Hotman. illust. quæst. 13. Coras. lib. 2. misc. 19. & Alii, quos refert & sequitur Fachin. lib. 4. c. 51. atque ita judicatum, testatur Gail. lib. 2. obs. 136. Vide etiam Christin. decis. 307. & seqq. Papon. lib. 20. tit. 3. arrest. 10. & seqq. Alii distinguunt inter extraneum & filium, vel alium descendendum. Si extraneus tali fideicommisso gravatus est, probatur sententia nostra; si unus ex descendentibus, procedit contraria. Atq; hæc distinctio magis obtinet, teste *Busio ad. leg. 85. D. de hered. instit.* Refert eam quoque *Imbert. Enchirid. jur. Gall. lit. c. pag. 91. Grot. in Introduc. ad Jurisp. Holland lib. 2. part. 26. Neostad. decis. 22.* Verum prior opinio verior est, quia fundata in verisimili voluntate testatoris.*

DISPU.

DISPUTATIO JURIDICA
D E C I M A
DE VVLGARI ET PVPILLA-
ri substitutione,

N E C N O N
DE MODIS, QVIBVS TESTA-
mentis infirmentur.

Ad Tit. 15. 16. & 17. Lib. 2. Inst.

Resp. CORNELIO BRANDYN Hag-Batau.

I. **A**D rubr. tit. 15. quæritur, quid sit substitutio? Nihil aliud est, quam secundi heredis institutio. *l. ex facto. 43. §. 2. D. de vulg. & pup.*

subst. Per secundum autem heredem intellige etiam illum, qui vel tertio, vel quarto, vel ulteriore gradu substitutus est. *l. 1. pr. D. eod. junct. pr. Inst. de vulg. substit. Alii aliter, ut videre est apud Harp. ad. d. pr. Inst. num. 6.*

II. Ad *d. rubr.* quærit. quotuplex sit? Est duplex, Directa & Fideicommissaria. *l. eam qua 14. C. de fideicom. l. 57. §. 1. & 2 D. ad SC. Trebell.* Directa est, quæ fit verbis directis. *d. l. 14. & l. quoniam 15. C. de testam.* Fideicommissaria est, quæ fit verbis precariis. *l. 2. C. de leg. Diff. Arum. exercit. 8. thes. 9. Harp. ad pr. Instit. de vulg. substit. n. 8. Vigl. ad §. 1. Inst. ad.*

III. Ad *d. rubr. & pr.* quæritur, quomodo directa substitutio subdividatur? Subdividitur in quatuor species, Vulgarem, Pupillarem, Quasi pupillarem, & Exemplarem, & Militarem. Quæ divisio, ut & singularum specierum definitio colligitur ex *d. pr. &*

Ccc 2

ex

ex pr. & §. 1. *Inst. de pup. subst.* Item ex l. 41. pr. *D. de testament. milit.* & leg. 8. *Cod. de impub.* & al. subst. Adde *Pac. ad d. pr. Instit. de vulg. subst.* Aliter *Duar. 2. disp. 7. Wesemb. in parat. ad tit. D. h. t. num. 9. Arum. exercit. 8. th. 9* Vulgo *DD.* quinque species faciunt. Alii duas duntaxat statuunt. Vide *Schneid. ad d. pr. Inst. n. 7. Myns. Hotom. ad d. tit. Inst. Don. 6. comm. 23.*

IV. Ad *d. pr.* quæritur, an origo substitutionis vulgaris recte juri gent. adscribatur? Aff: quia illi competit definitio juris gent. in §. 1. *Inst. de jure nat. gent.* & civil. & l. 9. *D. de justit.* & jur. Sed pupillaris substitutio ex jure civili introducta est. l. 2. pr. *D. de vulg.* & *pup. subst. l. ex facto 43. pr. D. eod.* Accedit, quod Moribus nostris patria potestate cessante, utraque species substituendi abrogata sit; ita, ut filio ante pubertatem vel integritatem mentis mortuo, bona ejus ad heredes ab intestato devolvant. *Grot. in Introd. ad jurispr. Holl. lib. 1. part. 6. Gudelin. de jure noviss. lib. 2. c. 5.* Quod sane heri vix posset, si ex jure gentium originem ducerent. §. pen. *Inst. de jur. nat. gent.* & civil. l. 6. *D. de justit.* & jur. Rationes vide in *Cens. nost. ad h. t.* & seq. *Diff. Arum. exercit. 8. thes. 8. Harp. ad pr. Inst. de vulg. subst. n. 31.*

V. Ad *d. pr.* præterea alia quæstio haud vulgaris est, an vulgaris substit. in unum casum facta, ad alterum extendatur? Nos negantibus subscribimus. *arg. l. si ita quis 21. D. de vulg. & pup. subst.* Ratio est, quia casus diversi sunt, quorum unus expressus alterum omissum non continet. *arg. l. 10. D. del. & posth.* Ergo si quis Tit. heredi instituto in hunc casum substitut. est, si Titius heres esse nequeat, minime intelligitur substitut. in alterum, si Titius heres esse nolit, & vice versa *d. l. 21. & l. 10. Mant. de conj. ult. vol. lib. 5. t. 1. n. 3.* nisi tamen probetur contraria voluntas testatoris. l. 19. *D. de condit. & demonstr.* *Diff. Bart. Alex. Jas. Ripa & Bus. in l. 1*

l. 1. D. h. t. Menoch. lib. 4. præsumpt. 65. n. 2. Arum. exercit. 8. thes. 15. Tuld. ad tit. C. de impub. & al. subst.

VI. Ad *d pr.* queritur, quid dicendum sit, si testator filio vel filiae nascituræ substitutum dederit sub conditione, si ille filius vel filia sine liberis moriatur? Dixerim, substitutum admittendum esse ad bona testatoris, licet nec filius nec filia nata sit. Ratio differentiae est, quia hic casus omissus sub expresso comprehenditur. Nam cum testator substitutum vocavit, si filius vel filia nascitura discederet sine liberis, verisimile est, eundem quoque vocasse, si nec filium, nec filiam ex uxore relinqueret. *arg. l. Gallus. 29. § 5. D. de lib. & posth. § l. 4. pr. & § 2. D. h. t.* Plura argumenta vide apud *Decian. in consil. 1. lib. 1. n. 38.* Diss. videre licet apud *Fach. lib. 4. c. 46. Jac. Coren. consil. 4.*

VII. Sed quid respondendum in suo herede, cui pater Cajum his generalibus verbis substituit, *si filius meus heres non erit*? Arbitror, hoc casu vim suavitatis sublatam esse, atque adeo substituto locum fore, si filius heres esse nolit, si esse non possit. Probatio hujus assertionis nascitur ex cōmuni sensu dictæ conditionis, qua testator nihil aliud innuit, quam quod, si filius effectu ei heres non existeret, & bona ejus acquireret, substitutus admitteretur. *arg. l. 2. § 6. l. 4. § 2. D. de vulg. & pup. subst. l. 3. C. de impub. & al. sub. unct. l. 35. § 3. pr. D. de hered. instit. l. 19. D. de condit. & demonstr.* Quod si tamen ante vel post patrem mortuus est, liberis relictis, substitutus excluditur. *argum. cum avus. 102. D. de cond. & demonstr. l. cum acutissimi 30. Cod. de fideicom. l. unic. Cod. de his qui ant. apert. tab.* Quæ sententia maxime Moribus procedit, quibus patria potestas, unde jus sui heredis & fictio domini & continuationis in rebus paternis descendunt, abolita est. *Vinn. ad pr. Inst. de hered. qual.* Quare miror contrarium in Fri-

sia frequentioribus Senatorum suffragiis judicatum esse, teste *Joan. à Sande. lib. 4. tit. 3. def. 1.* Diff. plures vide apud *d. Joan. à Sande. d. loc. Fachin. lib. 4. cap. 71. Harp. ad §. 1. Inst. h. t. n. 40.*

VIII. Ad *d. pr.* quæritur, quoniam nulla conjectura pietatis faciat pro patre, quando scilicet filius heres institutus est, eique substitutus datus, *si heres non erit*, an, inquam, hoc casu statuendum sit, filio mortuo vel repudiante, patrem ejus nequaquam excludere substitutum? Aff: ob rationem jam præmissam. Altera ratio est in *l. 3. C. de hered. instit.* quod videlicet servus vel filiusfam. repudians hereditatem nec ipse heres sit, nec per se patrem faciat heredem; eoque substitutioni locus fiat. *d. l. 3. in fin. junct. l. 6. §. l. 25. §. 4. D. de acquir. hered.* Adde denique *arg. l. 2. §. 8. D. de bonor. poss. secund. tab. Vigl. ad §. ult. Instit. h. t. n. 3.* Diff. *DD. comm.* teste *Harp. ad §. 1. Instit. eod. n. 16.*

IX. Porro posito illo communi intellectu horum verborum, *si heres non erit*, hoc est, si effectu heres non extiterit, quæritur, an judicandum sit, heredem intra tempus deliberandi mortuum jus deliberandi non transmittere ad quoslibet successores cognatos, aut extraneos, sed substitutum eos excludere, transmissionemque juris deliberandi impedire? Aff: *dd. ll. §. tot. tit. D. de vulg. §. pup. subst.* Adde *l. unic. §. 5. §. 13. C. de caduc. toll.* quæ dum exceptionem continet in illis, qui ipsam hereditatem transmittunt, regulam in aliis confirmare dicenda est. Nova & exorbitans constitutio non temere extendi debet, præsertim si hoc fieret cum injuria tertii, qui pro se habet & provisionem hominis & simul voluntatem legis. *Ant. Fab. decad. 34. err. 4. Decker. lib. 1. d. 13. 14. n. 44.* Diff. *DD. comm.* quos sequitur *Gomes. 1. ref. 3. n. 25. Fachin. lib. 4. c. 62. Christin. vol. 4. decis. 17. n. 2.*

X. Sed quæritur, an etiam fiscum excludat, qui ita vulgariter substitutus est heredi, qui indignus factus est? Aff: Ratio est in præfata natura & communi significatione verborum. Quæ tamen opinio tum deum locum habet, quando heres vel jam indignus erat, vel ante aditam hereditatem propter delictum indignus factus est. Adde *l. unic. §. 13. Cod. de cad. toll. l. 3. C. de impub. & al. subst.* Postremo argument. *l. Papinianus §. 14. D. de inoff. testam.* Idem juris est, si heres per se plane incapax est, puta quod deportatus aut peregrinus sit, quippe talis institutio pro non scripta habetur, ideoque etiam hoc casu testamentum incipit à secundo gradu, id est, à substituto. *arg. l. 3. §. ult. D. de lib. & posth.* Cæterum aliud pronunciandum, si jam adiit hereditatem, & postea se illa indignum reddidit. *l. 5. C. de impub. & al. subst. Duar. ad tit. D. de vulg. & pup. subst. c. 10. Diss. DD. varie, ut videre est apud Trentacinq. part. 1. de subst. c. 8. Fachin. lib. 4. c. 64.*

XI. Quæstio denique omnium in hac materia controversiarum difficillima dicitur, quæ de minore 25. ann. in integ. restituto proponitur. Nobis autem facilis videtur ex fundamento supra allegato. Concludendum itaque est, minore contra aditionem in integ. restituto, substitutionem convalescere, substitutumque admittendum esse; quia conditio substitutionis extitit. Nam hæc verba: *si heres non erit*, in minore 25. annis significant, si vel ab initio noluerit esse heres, vel voluerit quidem & adiverit hereditatem, sed postea mutaverit voluntatem, & restitutionem in integ. petierit, substitutus vocaretur. Adde *arg. l. 42. pr. D. de adq. her. l. 44. D. de re jud. DD. comm. teste Fach. 4. c. 73. Diss. Duar. ad h. t. D. c. 10. Connan. lib. 7. c. 8. n. 7. Govean. 2. lect. c. 13. Bacchov. in Treult. vol. 2. disp. 11. thes. 7. Harpr. ad §. ult. Inst. h. t. n. 21.*

XII. Ad *pr. §. 8. §. 9. tit. 16.* quæritur, an pupillaris substitutio puberi directis verbis facta in fideicommissum flectatur? Negatur *d. §. pen. §. ult. h. t. l. 7. l. 14. D. eod. Diss. Donell. lib. 6. comm. 25. Gomes. lib. 1. var. resol. 4. n. 6. Vacun. lib. 4. declar. 64. n. 9.* Moribus tamen, si pater paganus in bonis suis filio vel extraneo puberi heredi instituto directo aliquem substituit, in casu quo heres erit & intra certum tempus vel quodocunque sine liberis moriatur, valet substitutio, ad exemplum militis, si non directe, saltem jure fideicommissi; quia Moribus simpliciter voluntatem testatoris sequimur. *Gudelin. de jure noviss. lib. 2. c. 5. sub. fin. §. Recentior. DD. Practici passim.* Plures quæstiones hic subjungere possem, sed quia usum non habent, eas negligo.

XIII. Ad *§. 1. tit. 17.* quæritur, an posthumus etiam ignoranter præteritus ita rumpat testamentum, ut nec propter clausulam codicillarem testamento insertam scriptis heredibus hereditatem patris ex fideicommissio restituere teneatur? Aff: quia cum testator dixit, *si non valet jure testamenti, valeat jure codicillorum*, enixam suam voluntatem tantum ostendit super iis, de quibus tempore testamenti cogitavit, non super illis, quæ ignoravit. *arg. l. 19. D. de reb. credit.* Utique nemo præsumitur, voluisse alienam sobolem suæ antepone. *l. 30. C. de fideicom. l. 6. §. 1. C. de instit. & substit.* Itaque si de filio nascituro cogitasset, haud dubie ipsum instituisset, *arg. l. 7. D. & l. 10. C. de test. milit. Bart. in l. 1. D. de jure codic. n. 10. Gail. 2. obs. 114. Diss. DD. comm. teste Gail. d. loc.* Idem respondendum, si pater supervixit, & testamentum non mutavit, quia fideicommissa viderentur ab intestato data, tanquam à demente. *arg. l. 13. D. de inoff. testam.* Deinde nullum testamentum, in quo filius neque institutus, neque exheredatus est, nullo pacto vale-

valere potest. *Nov. 115. c. 3. Adde arg. l. 13. D. de inoff. testam. Diss. Vide apud Fachin. 4. c. 13.*

XIV. Ad §. 2. quæritur, an, quum testamentum posterius perfectum ipso jure rumpat superius. §. 1. *Inst. quib. mod. testam. inf. l. sancimus. 27. C. testam. male DD. requirât specialem revocationem testamenti, quod in se clausulam derogatoriam continet? Aff: propter rationem modo dictam. Et cur hic ultima voluntas non benignius interpretanda? Cur hic verbis opus, ubi ipsa rerum testimonia adsunt? Adde Ant. Fabr. de error. pragm. decad. 38. error. 1. Diss. DD. comm, quos sequitur Fachin 4. c. 92. quorumque opinio præjudiciis supremorum Tribunalium confirmata est. Guid. Pap. quæst. 127. Papon. lib. 20. tit. 1. de testam. arrest. 4. §. 5. Ant. Fab. Cod. suo. tit. de testam. def. 9. §. seqq. Joan. à Sande. lib. 4. t. 1. def. 10. Grot. lib. 2. part. 24.*

XV. Sed quid, si testator juraverit, se non revocaturum primum testamentum? Tamen posterius factum ipso jure rumpit prius. *d. l. 27. C. de testam. l. 1. §. 2. D. de injust. rupt. irrit. præsertim si prægnans ratio eum moverit ad mutationem, quæ præsumitur in dubio, & pœna Deo relinquitur. Quare nec generali nec speciali revocatione opus est, sed ipsum factum sufficit. Quo facit l. 4. D. de adm. vel transf. leg. l. 1. C. de SS. Eccles. junct. l. 5. C. de ll. Adde quod juramentum sano interpretandum sit sensu, & quod sequatur naturam actus, cui adjungitur. l. ult. C. de non num. pecun. Diss. vide apud Fachin. lib. 4. c. 8. circ. fin. Vide etiam Tulden. ad h. t. cap. 6. §. Fabr. decad. 39. error. 4.*

XVI. Ad d. §. 2. quærit. an ergò & testam. patris inter liberos tacite infirmetur per factum testamentum posterius, quamvis nec specialis, nec generalis revocatio in eo expressa sit? Aff: per ea, quæ supra

diximus. Adde *arg. l. 6. C. de legib.* atque ita pluribus rationibus in Suprema Curia Hollandiæ judicatum, refert. *Jacob. Coren. decis. 39. Diss. D D. vulgo.*

XVII. Ad §. 2. quæritur, an testamentum scriptum ritè factum causata revocatione nuda infirmum fiat, puta si vel coram §. vel pluribus testibus testator declaravit, se nolle testamentum prius valere, quia vult discedere intestatus? Neg: *d. §. 7. l. 27. C. de testam. l. 36. §. 3. D. de testam. milit. junct. l. 35. D. de R. J. Diss. DD. comm. teste Fachin. lib. 4. c. 8. pr.* Nūcupativum testamentum quin revocari possit coram legitimo numero, nullus ambigo. *d. l. 35.* Hinc Moribus vel simplicem revocationem in margine testamenti jussu testatoris coram Notario & duobus testibus scriptam subsistere existimo. *d. l. 35. & Deut. c. 19. v. 15.* quod demiror non observasse Consultissimum Virum D. *Jacob. Coren. consil. 10.*

XVIII. An ergo nostratium testamenta, quæ nuncupativis annumerantur, verbis duntaxat, non etiam cancellatione aut incisione infirmantur? Prius affirmandum videtur, etiam si testator in Notarii protocollo testamentum cancellasset, modo solus sine testibus fecerit; quia naturale est, ut eo genere quid dissolvatur, quo colligatum est. *d. l. 35. D. de R. J.* Deinde tota substantia testamenti nuncupativi consistit in nuncupatione seu ore testium. Atque ita judicatum est, testibus *Neostad. decis. 1. & Ant. Fabr. in Cod. suo. tit. de testam. def. ult. Diss. Castrens. in l. pen. C. de testam. n. 7. Vafq. lib. 2. de success. creat. requis. 8. n. 62. Grass. §. testament. quæst. 85. n. 2. Bacchov. in Treult. vol. 2. disp. 10. thes. 7.*

DISPU.

DISPUTATIO JURIDICA

UND EC I M A

DE INOFFICIOSO TESTAMEN-
to, & heredum qualitate & differentia.

Ad Tit. 18. & 19. Lib. 2. Instit.

Resp. RICHARDO TERBRUGGEN *Ultraj.*

I. **A**D *pr. tit. 18.* quæritur, an querela inofficio-
si testamenti actio vel accusatio sit? Nega-
tur, sed est querela, qua quis conqueritur
de iniqua exheredatione vel præteritione, & implo-
ramus officium judicis adversum heredem scriptum,
ut testamentum, quod inofficiosum est, rescindatur.
dd. ll. junct. l. 21. §. ult. D. eod. Diss. DD. Alii aliter.

II. An ergò querela aliud quid quàm petitio he-
reditatis? Omninò, quia hæc judicii petitorii, illa res-
cissorii est. *l. 8. §. 16. l. 15. §. 2. l. 17. pr. D. h. t. junct. tot.
tit. D. de petit. hered. Addatur arg. §. rursus 5. Inst. de
act. Diss. Cujac. in parat. C. h. tit. Donell. 19. comm. 3.
Govej. 1. var. lect. 5. & Alii plures.* Sed quoniam ta-
men hæc non contraria, sed diversa & subordinata
judicia sunt, dixerim, querelam inoff. cum petitione
hereditatis, ad minuendas lites & sumptus evitan-
dos, in uno eodemque libello conventionis cumula-
ri posse. *l. 17. l. 20. D. l. 1. & l. 34. C. h. t. Jason. ad d. §. 5.
Inst. n. 15. & seqq. DD. vulgo aliter.*

III. Sed estne moribus introducta? Aff: *arg. l. 5.
pr. & l. 24. D. de inoff. testam. junct. Valer. Max. lib. 7.
cap. 7. & 8. Donell. lib. 19. comm. c. 4. Diss. DD. varie,
ut videre est apud Harpr. ad pr. Inst. h. t. n. 15. & seqq.
Hænon. disp. 9. quæst. 1.* Sed hæc quæstio non magni
momenti est, ideoque vix digna, ut tanto molimi-
ne à DD. moveatur.

IV

IV. Ad *d.pr.* §. 1. quæritur, quum leges ita explicare oporteat, ut vitio careant. *l. 19. D. de ll. & SC.* an recte statuatur, testamentum, in quo liberi à parentibus, vel parentes à liberis præteriti vel inique, id est, vel nulla causa expressa, vel illegitima expressa, vel legitima, quam tamē heres probare non potest, exheredati sunt, ipso jure nullum esse, atque adeo jure Novellarum querelam in linea recta in totum sublatam. *Nov. 115. c. 3. §. 5. ?* Aff: quia alioquin *d. Nov.* iniqua esset. Utrique quod contra rationem naturalem & officium pietatis dispositum est, haud immerito ipso jure injustum habetur. *arg. l. 5. C. de legib.* Cur ergo & hoc in casu dubio non præsumitur. *d. l. 19. ?* Quod vero ejusmodi præteritio & exheredatio, saltem in liberis, contra rationem fiat, satis constat ex *l. 7. pr. D. de bon. damnat. l. 7. §. 1. D. unde liberi.* Quinimo manifeste & in liberis & in parentibus tollitur in *d. Nov.* Dum enim Imperator ait in *pr. d. cap. 3. §. 4.* se sancire & c. §. c. 5. *pr.* suam intentionē esse, à parentibus & liberis injuriam præteritionis & exheredat. auferre, quis non videt, querelam improbari in linea recta? Quomodo illa sanctio, illa intentio subsistet, si jus vetus incorrectum dicamus? Quæ injuria & iniquitas creditoribus & heredibus ab intestato sæpe non contingeret, si, patre præterito ante querelam præparatam mortuo, institutus heres admitteretur? Numquid expresse traditur in *Nov. 1. præfat. §. 2.* quod lex dictis personis necessitatem imponat, ut legitimam relinquant? Ergo si contra fiat, testamentum ipso jure non valet. *l. 5. C. de legib.* Adde denique *d. Nov. 115. c. 4. §. 9.* Diss. *Cujac. ad Nov. 118. Donell. 6. comm. c. 53. Vigl. ad pr. Inst. h. t. Ant. Matth. in not. ad d. pr. Arum. exercit. 10. thes. 12.* quorum sententia in foro servatur. *Grot. in Introd. ad Jurisp. Holl. lib. 2. part. 18 Gudelin. de jure noviss.*

viss. lib. 2. cap. 5. Christin. volum. 4. decis. 20.

V. An ergo & testamentum militare, in quo pater vel filius præteritus est, ipso jure nullum est? Aff: per *dd. rat. & d. N. 115. c. 5. Diss. Vigl. ad §. 6. Inst. de exher. lib. V. asq. lib. 3. de succ. creat. §. 24. lim. 19. n. 30. Fach. lib. 6. c. 74. Bus. ad l. 1. D. de testam. mil. Arum. exercit. 10. thes. 13. Harp. ad §. 1. Inst. h. t. n. 9.* Apparet itidem ex iisdem argumentis veram esse Bartoli doctrinam in *l. 13 de inoff. test.* qua docet, querelam in linea recta hodie non amplius prætendi hoc colore, quasi testator non sane mentis fuerit. *Diss. Vigl. & Myns. ad pr. Inst. h. t. Donell. ad Auth. ex causa C. de liber. præ. & lib. 6. comm. 13. Duar. ad h. tit. c. 3. Hænon. disp. 9. quæst. 4.*

VI. At quid dicendum, si filius vel pater in exheredationem vel præteritionem consenserit? Opinor, nec patrem, nec filium amplius conqueri aut testamentum nullum dicere posse, quia favore illorum principaliter jus novum in *d. Nov. 115.* introductum est, ideoq; renunciare possunt. *l. pen. C. de pact. junct. l. 69. D. de R. J. Adde arg. l. 8. §. si quis. 6. D. de bon. poss. cont. tab. l. filio 17. D. de inoff. test. irr. modo non in fraudem tertii præteritioni vel exhered. acquieverint. arg. l. 4. ad SC. Treb.* Atq; ita judicatum, refert, *Joan. a Sande lib. 4. tit. 2. def. 4. Diss. Vassq. lib. 3. cont. illust. q. 106. n. 22. Treutl. vol. 1. disp. 13. thes. 9. Bacchev. add. thes. Harpr. ad §. 1. Inst. h. t. n. 13. & seqq.* Pro parte dissentit *Ant. Fab. in Cod. suo ad tit. C. de liber. præ. def. 6. Christin. vol. 4. decis. 19. n. 4.* Sed quid respondendum, si filius absolute approbavit testamentum, in quo ipsi minus legitima relictum est? Idem, propter rationes supra allatas. *Dec. con. 687. Curt. junct. conf. 159. Diss. Alex. conf. 18. num. 12. Trentacinq. 1. var. resol. tit. de legit. resol. 4. n. 2. Fachin. lib. 12. c. 6. Harpr. ad §. 4. Inst. h. t. n. 10.*

VII.

VII. Ad *d. §. 1.* quæritur, an testamentum fratris possit à fratre præterito ex eo capite per querelam tanquã inofficiosum impugnari, quod spurius heres instit. sit? Neg: quia spurius nec infamiæ nec turpitud. nec levis notæ macula aspersus est, modo propriis actionibus infamiam non cõflaverit. *arg. l. general. 3. §. 2. & l. 6. pr. D. de decur. juct. l. 5. §. 1. D. de ext. cogn.* Adde *l. 26. D. & l. 22. C. de pæn. Diss. DD. com.* teste Hænon. *disp. 9. q. 8.* Adde *Fach. 4. c. 93.* Sed quid, si fratri aliquid relictu sit? Vide *Zoes. ad h. t. D. n. 75. & seqq.*

VIII Ad *d. §. 1.* quæritur, an rescisso testamento fratris per querelam, filii præmortuorum fratrum cum patruis succedant tanquam ab intestato? Aff: quia res ad causam intestati redacta est. *l. 6. §. 1. D. de inoff. testam. l. 17. §. ult. D. eod.* Atqui hoc casu fratris germani liberi cum patruo concurrunt in successione defuncti. *Nov. 118. c. 3, Nov. 127. c. 1. Diss. Vigl. ad d. §. 1. n. 9. Vultej. eod. num. 10. Arum. exerc. 10. thes. 16. Harpr. ad d. §. 1. Inst. n. 39. & 40. Tulden. ad tit. Inst. de hered. quæ ab intest. c. 8.*

Ad *§. 3* quæritur, an actioni ad supplementum præscribatur quinquennio? Vide *Neostad. decis. 3. & disp. nost. ad h. t. D.*

IX. Ad *§. 3. & ult.* quæritur, an non tantum liberorum legitima aucta sit, sed etiam parentum? Aff: *Nov. 18. c. 1. juct. Nov. 115. c. 5. pr. & arg. §. 3. Inst. de success. lib. Hartm. Hartm. lib. 2. tit. 43. obs. 6.* atque ita usu servari, testis est *Vinn ad §. 3. Inst. h. t. n. 2. Diss. Vaud. 1. var. quæst. 50. Bronch. cent. 1. miscell. cont. aff. 36. Vinn. d. loc.* Sed quid de fratrum legitima? illa aucta non videtur, quoniam non eadem ratione fratri, qua liberis & parentibus debetur. *l. 15. D. h. t. Et ideo d. Nov. 18. stricte accipi oportet. arg. l. 32. §. ult. C. de appel.* Adde *arg. inscrip. d. c. 1. & rationem in verbis: & natura primo. Matth. de Afflict. de. 204. Diss. Cuj. ad*

ad d. Nov. Fachin. lib. 4. c. 28. Hænon. disp. 9. q. 16. quorum sententia etiam probabilis est; propter generalia verba in fin d. c. 1.

X. An & quo pacto propter filium exheredatum cæterorū legitima minuatur, vel augeatur, vide apud Fach. lib. 4. c. 31. cujus sententiam probamus propter rationes ibi propositas. Diss. vide apud Eund. d. loc.

XI. Add. §. ult. quæritur, an legitima liberorum minui possit? Affirmatur ex d. Nov. 18. c. 1. Sed an iusto statuto vel consuetudine in totum tolli queat, gravis quæstio est. Nos, nova adhibita distinctione, autumamus, legitimam liberorum ita tolli non posse, ut nihil ipsis ex bonis paternis relinquendum foret, quamvis habeant unde vivere queant. Textus generalis & perspicuus est in l. 7. D. de bon. damnat. l. 7. §. 1. D. unde liberi. ubi dicitur, quod ratio naturalis totam parentum hereditatem liberis addicat. Item in leg. scimus 36. §. 2. Cod. de inoff. testament. sine distinctione legimus, liberorum legitimam debitum naturæ esse. Ergo nec hereditas, nec legitima liberis in totum adimi potest. §. pen. Inst. de iure nat. gent. & civil. l. 6. D. de just. & jur. Cæterum quin frater sororem & major natu minorem, filius neptem (his scilicet dote vel alimentis ex substantia paternis constitutis) ad dignitatem familiæ conferendam, vel aliis de causis prægnantioribus excludere possit, nullus dubito. d. l. 6. D. de justit. & jur. Quæ sententia juri Divino consentanea est. Num. c. 27. DD. aliter, ut videre licet apud Gail. lib. 2. obs. 122. Ant. Fabr. de err. pragmat. decad. 15. err. 3. Myns. cent. 5. obs. 43. Fach. lib. 4. c. 32. Harpr. ad §. ult. Inst. Schultz. bid. lit. b. Busf. ad l. 8. §. 6. h. t. n. 11. Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 39. obs. 10.

XII. Sed quid de parentibus? Illis, si suppetat, unde se alant, legibus vel moribus illorum legitima non

non tantum ob fortiorem rationem naturalem, sed etiam civilem ita tolli potest, ut nihil omnino eis ex bonis liberorum debeat. Ratio differentiae est, quia sola ratio miserationis parentes ad bona liberorum admittit. *d.l. 7. §. 1. D. unde liberi l. 15. D. de inoff. testam.* Adde Paulum 2. *Corinth. c. 12. vers. 14. DD. aliter.* uti videre est apud *Mynscent. 6. obs. 44. Hartm. lib. 2. observ. tit. 43. de success. obs. 6. n. 1. Vultej. ad §. ult. Inst. h. t. n. 2. Harp. ad eund. §. ult. Inst. h. t. n. 50.* Quae actione petatur supplement. legitimae, & intra quod tempus. Vide apud *Hænon. disp. 9. quæst. 11. 12. §. in disp. nost. ad h. t. D.*

XIII. Ad eund. §. ult. quæritur, an jure novo legitima non solum liberis, verum etiam parentibus titulo institutionis relinquenda sit? Affirm: *Nov. 115. c. 3. §. 4.* ubi Justinianus expressissimis verbis sancit, liberos & parentes aut instituendos heredes, aut iusta de causa exheredandos esse. Ratio est, quod titulus institutionis & honorabilior sit. *l. 3. §. 2. l. 5. §. 6. D. de leg. præst. cont. tab.* atque etiam utilior, propter jus accrescendi. *l. 1. §. 4. l. 59. §. 3. D. de her. inst.* Atque ita ubique terrarum receptum, refert *Tessaur. dec. Pedem. 58. judicatum testatur Neostad. decis. 17.* Adde *Christ dec. 248. vol. 1. Schult. ad h. t. lit. c. Wurms. præf. forens. lib. 1. t. 39. obs. 9. Deckher. lib. 1. dissert. 8. Diss. Cuj. §. Ant. Matth. in not. ad d. §. ult. Inst. h. t. Baro ad §. 3. Inst. eod. Vaud. 1. var. quæst. q. 5. Ant. Fab. part. 1. de error. pragm. dec. 14. err. 6. Arum. exercit. 1. thes. 18. Vide tamen Grot. in *Introd. ad Jurisp. Holl. lib. 2. part. 18. Gudelin. de jure noviss. lib. 2. c. 5. pr. Tulden ad h. tit. Instit. cap. 7. Lamb. Gor. Advers. tractat. 4. §. 11.**

XIV. Ad §. 2. t. 19. quæritur, an ut in successione ex testam. differentia suitalis & emancipationis sublata est (uti pluribus demonstravi in *disp. nost. 9.*) ita & successio

one ab intestato sublata sit? Aff: Nov. 118. c. 1. § 4.
 Diss: Cuj. in d. Nov. § 1. fin. D. de lib. & posth. Tim. Fab.
 Jurisp. 23. th. 4. in d. N. 118. Moribus omnes heredes ex-
 tanei sunt, siue voluntarii. Zyp. in not. jur. belg. tit. de
 re delib. Vinn. ad pr. Inst. de hered. qual. & diff. Gal-
 l. 2. tamen & Belgii consuetudine possessio rerum he-
 reditatarum etiam citra apprehensionem in heredem
 transfertur. Thol. syntag. lib. 46. c. 1. § 2. Chass. ad conf.
 Burg. rub. 7. § 1. Curt. 1. coniect. 6. § 8. Christ. dec. 373.
 Rol. 1. Gud. lib. 2. c. 18. Vide tamen Schultz. ad h. t. Inst.
 l. 2. b. Jure Romano ne quidem in suum heredem
 transit sine nova apprehensione. L. 23. pr. D. de adq.
 poss. Bronch. cent. 3. aff. 8. Diss: Duar. ad tit. de lib. &
 posth. c. 3. Coras. lib. 6. miscel. c. 12. Forst. in tract. de suc-
 cess. lib. 2. c. 4. n. 5. & seq.

Ad §. 5. quæritur, an restitutio etiam paganis com-
 petat propter æs alienum latens? sed vide Vinn. ad d.
 l. 5. h. t. & Schultz. ibid. lit. c. & e.

XV. Ad §. 6. quæritur, an tempus conficiendi in-
 ventarii, quod intra 30. dies inchoandū, & 60. perfici-
 endum est, si res hereditariæ propinquæ sunt; si lon-
 gius absunt, intra annum. Lult. C. de jure delib. curre-
 re incipiat ex die delatæ, non aditæ hereditatis? Aff:
 Lult. §. 2. Diss: Bart. Paul. Castrens. Jac. Coren in d.
 lult. Rol. à Vall. de confect. invent. in 3. part §. quæritur.
 In quibus beneficium inventarii à Principe vel supre-
 ma Curia impetrandum est. Sed ita demum concedi-
 tur, si non alius de cognatione defuncti pure & sim-
 pliciter, omissoque inventario, hereditatem adire pa-
 tus sit. Vide hanc regulam cum except. apud Neesf.
 dec. 7. sup. Sen. Confici autem debet inventarium intra
 30. dies. Verum si intra annum heres mortuus sit, jus
 deliberandi ad quoslibet heredes transfert. Zyp. in not.
 jur. belg. t. de jur. del. & t. unde lib. Grot. 2. c. 21. & 22.
 & Introd. ad jurispr. Holl. Chass. ad conf. Burg. t. 7. §. 13.

D d d

Baro

Baro ad §. 5. Inst. h. t. Christin. vol. 4. decis. 22. Gudelin. lib. 2. c. 18.

XVI. Ad d. §. 6. quær. an, ut heres ob non confectum inventarium amittit detractionem Falcidiæ. *l. ult. §. pen. C. de jure delib. Nov. 1. c. 2. §. 2. pr.* sic etiam amittat Trebellianicam? Neg: quippe odiosa non sunt extendenda, *arg. l. 19. D. de lib. & posth. c. odia, de R. J. in 6.* Præterea fideicommissa non tam præcise debentur, quam legata. *arg. §. 1. Inst. de fideicom. hered. atque ita consuetudine receptum videtur. Bald. in consil. 383. lib. 1. Myrs. cent. 3. obs. 60. Gail. lib. 2. obs. 138. Neostad. decis. 3. sub. fin.* Diss: vide apud *Fachin. 4. c. 38.* Sed quid de filio legatis & fideicommissis gravato? Sentio, eum ob talem causam non teneri legata & fideicommissa præstare cum amissione vel diminutione legitimæ. *arg. d. l. 19. §. c. odia.* De inde legatarii & fideicommissarii de lucro, filius de debito naturali certat. *l. 36. §. 2. C. de inoff. test.* Denique filius majore favore dignus est, quàm extraneus. *arg. l. 11. D. de lib. & posth. l. quoniam 32. C. de inoff. testam. Nov. 115. c. 3. Gail. d. loc.* Diss: *Cujac. in d. Nov. 1. Vigl. ad §. 5. Inst. h. t. Covarruv. in c. si heredes de testam. num. 10. Hæn. disp. 10. q. 10. Oldrad. consil. 134. Corn. cons. 168. lib. 3. Francisc. Sarm. lib. 2. select. interp. c. 7. Gudelin. lib. 2. cap. 11.* Sed dura & injusta est illa præsumptio juris Romani, ideoque etiam multi tradidere, heredem in foro conscientiæ non obligari ultra vires hereditatis etiamsi adiverit hereditatem absque inventario Quod detractio Falcidiæ & Trebell. non sit, nec debeat in usu esse, dixi ad *tit. 22. §. 23.*

XVII. An confectio inventarii heredi remitti possit, invitis legatariis & fideicommissariis, non eadem est omnium DD. opinio. Nos procliviores sumus in sententiam affirmativam. *arg. l. in re mand. 21. C. mand. Adde epilog. pr. Nov. 1. junct. l. pen. C. de part.*

ad Dec. in cons. 418. Diss: vide apud *Fach. lib. 6. c. 5.* Secus est, si uxore instituta, filii post mortem ejus substituti sunt, quia liberi creditorum loco habentur, *arg. Nov. 18. c. 3.* Atque ita judicatum, refert *Neftad. decis. 92.*

XVIII. Ad *eund. §. 6.* quæritur, an ille heres, qui sciens prudensque in inventario res quasdam omisit, beneficium inventarii amittat? Aff: *l. ult. §. 2. § 4. de jure delib.* Adde *Nov. 1. c. 2. §. 1. Cravett. cons. 47. n. 46.* Dissentientium doctrina magis communis est, teste *Fachin. lib. 4. c. 37.* Plura cum rebus judicatis huc spectantia vide apud *Christin. decis. 22. § 4. vol. 4. Ant. Fab. ad lib. 6. Cod. tit. 11.*

XIX. Ad *§. ult.* quæritur, an heres qui simpliciter & liberate dixit, se velle hereditatem adire, se heredem declaraverit? Aff: *§. ult. Inst. h. t. l. gerit. 88. D. de dq. vel amitt. her. l. 6. C. de jure delib.* Ex eodem fundamento hereditas repudiata intelligitur, cum quis dixit, se nolle adire hereditatem. *dd. ll. § 1. D. de SC. Tertull. l. 1. §. 6. D. de success. edict.* Diss: vide apud *Fach. lib. 6. c. 49. § 50.* Vide quoque *Christ. dec. 7. 28. § 29. vol. 4.* Plures quæstiones reb. judicatis illustratas vide apud *Fabr. ad lib. 6. Cod. t. 12.*

DISPUTATIO JURIDICA

D U O D E C I M A

DE LEGATIS ET ADEMPTIONE legatorum.

Ad Titul. 20. & 21. Lib. 2. Instit.

esp. GISEBERTO van BLYEEL Wourd Batav.

I. **A**D *pr. §. 1. tit. 20.* quæritur, unde dicatur legatum, & quid sit? Legatum à legendo, id est, decerpando seu delibando dictum.

D d d 2

arg.

arg. l. legatum 116. pr. D. de leg. 1. estque donatio quædam à defuncto relicta, ab herede præstanda. §. 1. Inst. h. tit. Diff. DD. Varii varie, ut videre est apud Tim. Fabr. Harpr. Vinn. ad d. §. 1. Arum. exercit. 9. thes. 1.

II. Sed quoniam legatum nihil aliud est, quam donatio, quæritur, an testator, qui in testamento donavit quid præsentis & acceptanti, donationem inter vivos, an vero legatum, aut potius donationem mortis causa celebrasse censeatur? Aff: posterius. l. inter mortis 38. D. de mort. caus. donat. Accedit, quod donatio inter vivos sit contractus, qui in testam. celebrari nequit. l. 20. D. de V. S. l. 21. §. ult. D. qui testam. fac. poss. Quare in dubio illud in testamento factum, haud præsumendum est. arg. l. 12. D. de R. J. §. l. 12. §. 24. D. de reb. dub. junct. argument. leg. 15. §. 4. D. locat. Vide tamen Surd. decis. 149. Diff. Vasq. lib. 3. de success. creat. §. 23. num. 3. Menoch. 4. de præsumpt. tom. 2. præf. 105. n. 18. §. 19. §. Alii plures, quos vide apud Fachin. lib. 5. c. 32.

III. Ad d. §. 1. §. 2. quæritur, an ex dicta definitione confectarii vice recte eliciatur, legatarium ad legatum consequendum, nec remedio possessorio, nec via executiva agere posse, quia ab herede præstandum est? Aff: d. §. 2. Inst. h. t. ubi tres actiones legatariis conceduntur, quibus heredes conveniri vult Imperator in l. 1. C. com. de leg. Adde, quod legatarius loco creditoris accipitur. l. 10. §. 12. D. de V. S. ideoque ordinario modo procedere debeat. l. actionum. 25. D. de Obl. §. Aët. Tessaur. decis. 26. num. 10. Hartm. Hartm. præf. for. lib. 2. tit. 42. de legat. obs. 1. n. 12. §. seqq. Diff. Alc. in l. 178. §. 2. D. de V. S. Angel. in Nov. 1. c. ult. num. 57. Graß. §. legatum. q. 27. Myns. cent. 5. obs. 61. qui DD. opiniones distinctione, qua usi sunt Domini Camerae, conciliari posse sentit. Adde Rebuff. in tract. de liter. obligat. art. 6. gl. 3. n. 24. §. Christi

stin. decis. 47. vol. 4. § Cens. nostr. add. § 2.

IV. Ad d. §. 2. quæritur, an ipsa res legata pignoris nexu legatario sit obstricta, ideoque actione hypothecaria peti possit? Negatur, quia nemini res sua pignori obligatur. *l. neque pignus 45. pr. D. de R. J. junct. l. 64. D. de furt. § l. 80 D. de leg. 2.* Atque hanc opinionem communiter teneri, testatur *Myns. ad §. 2. Inst. h. t. n. 7.* Contrariam magis communem & veram putat *Hier. de Cavall. in speculo aur. opin. comm. cont. comm. q. 103. n. 3. tom. 1* quem sequitur *Fachin. lib. 12 c. 32. Bocer. ad l. Falcid. tit. 22. n. 123.* quorum sententia admodum quoque probabilis est. Quomodo autem hypothecaria cumulari possit cum personali, & personalis cum rei vindicatione, tradunt *Myns. cent. 1. obs. 58. § Hartm. Hartm. pract. for. lib. 2. t. 42. obs. 1. Treutl. disp. 13. thes. ult. lit. e. vol. 2.*

V. Ad §. 4. quæritur, an rei alienæ legatum Jure Canonico valeat? Aff: *c. filius. 5. ext. de testam.* ubi manifeste Pontifex ostendit, sibi leges sæculi, quibus tale legatum probatur, displicere. Sed crediderim, Pontificem aut errasse in intellectu *illarum ll.*, quas forte putavit, præcise rei alienæ legatum permittere; aut si intellexit, injuste illas leges injustas pronunciare; quoniam fundatæ sunt in ratione, quæ ultimis voluntatibus indulgendum jubet. *l. 1. C. de SS. Eccles. l. 5. D. testam. quemad. aper. Diss. DD. varie.*

VI. Ad d. §. 4. Quæst. ambigua est, teste *Bronc. var. l. 40. cent. 3. aff. 52.* an res hostium legari queant? Nos res quæ ab hostibus emi possunt, aut alio modo in commercio sunt, legari posse, agnoscimus. *l. ab omni l. 104. § 2. D. de leg. 1. l. 9. l. 98. D. eod.* Quales sunt res pleræque mobiles, exceptis illis, quæ enumerantur *in l. 2. C. quæ res export. non deb.* Res vero immobiles legari non possunt; quia nostræ non fiunt, sed publicantur. *l. 20. §. 1. D. de capt. § poss.* Quod si aliquando

nostræ fuerunt, tunc eas legare licet, propter jus postliminii. *d.l. 9. § l. ult. D. de act. empt. l. 12. C. de postl. revers. Diss. D D. varie, ut videre est apud Treutl. vol. 2. disp. 13. de leg. thes. 4. lit. a. Bacch. ibidem.*

VII. Ad §. 4. quæritur, an vasallo integrum sit, feudum alteri relinquere, atq; adeo ejus habeat commercium? Neg: quia textus apertus est in *cap. 1. pr. de success. feud. § c. 1. § donare qualiter olim feud. alien. pot.* Verum an æstimatio saltem, casu quo legavit, debeat, illiquidi juris est? Nos pro more nostro in casu dubio sequimur sententiam Moribus receptam, quæ hic est negativa. *arg. l. 39. §. ult. de leg. 1. junct. §. 4. h. Inst. Adde l. 24. §. 1. D. de leg. 1. junct. cap. unic. vers. usus. in quib. caus. feud. amitt. Grot. in Int. duct. ad Jurisp. Holl. lib. 2. part. 42.* Sed hæc ita, nisi liquidò constet, testatorem ipsam æstimationem legare voluisse. *arg. d. §. 4. Inst. h. t.* Atque ita judicatum refert. *Christ. vol. 2. dec. 28. Diss. Fab. in d. §. 4. Mant. 9. conject. ult. vol. tit. 11. n. 8. Percgr. de fideicom. art. 11. n. 103. § seq. Bacchov. in Treutl. vol. 2. disp. 13. thes. 5.* Qualibus bonis annumerentur feuda hodie in Belgio & Francia, vide apud *Gudel. de feud. part. 4. c. 2.*

VIII. Sed quid, si uni ex filiis suis prælegaverit? Neque hoc licitum, *d. cap. 1. pr. de success. feud. junct. cap. 1. de prohibit. feud. alien.* ubi expresse traditur, quod Vasallus sine permissione Domini feudum nec testamento, nec ullo alio modo alienare possit, & quod feudum æqualiter ad filios pertineat. Ergo non licet patri disponere, ut unus tantum succedat. *argument. l. 55. D. de legat. 1. Adde d. l. 24. §. 1. D. de legat. 1.* Diss: vide apud *Fachin. lib. 6. cap. 62.* Sed quid dicendum de Emphyteusi? illam pater emphyteuta uni ex liberis, irrequisito domino, prælegare potest; quia jus quod in emphyteusi habet, legare, donare, permutare potest. *leg. si domus. 71.*

§ ult.

§. ult. D. de l. 1 §. 3. Inst. de loc. Qui textus, dum generaliter loquuntur, dicendum est, nostram decisionem etiam procedere, quamvis pater sibi & liberis emphyteusis stipulatus esset. *arg. l. 8. D. de Publ. in rem act.* Adhæc ratio perspicua est; quia pater in bonis sibi & liberis vel per expressam vel per tacitam conventionem acquisitis, liberam habet facultatem disponendi. *l. 21. C. mand.* Sed si dominus expressim voluit, ut emphyteusis ad liberos emphyteutæ devolveretur, tunc uni ex liberis prælegare non potest. *arg. c. unic. de duob. frat. a. capit. & l. pen. C. de pact. DD. aliter.* Vide *Fachin. lib. 6. c. 63.*

IX. Ad §. 5. quæritur, an & eo casu, quo defunctus ignoravit, oppignoratam esse rem, quam legavit, tamen eam heres, si modo æstimatio rei pignoratæ excedat quantitatem æris alieni, pro quo obligata est, solvere teneatur? Aff: *l. si res obligata § 7. D. de leg. 1.* Ratio est, quia præsumitur liberatio, ut non difficilis, ita destinata à domino fuisse. Secus ergo, si quantitas debiti æquivaleret æstimationi rei oppignoratæ. *Tulden. comm. ad Inst. lib. 2. cap. 11. Diss: vide apud Fachin. lib. 12 c. 34.*

X. Ad §. 8. quæritur, an etiam jus accrescendi inter legatarios verbis tantum conjunctos locum habeat? Aff: & probatur manifeste ex *l. duobus 16. §. ult. D. de leg. 1.* Item ex *l. unic. §. 10. v. fin. vero. & §. 11. C. de cad. toll.* ubi in universum dicitur, inter conjunctos jus accrescendi esse. Ergo & inter verbis conjunctos tantum; quia illi conjuncti sunt. *l. 142. D. de V. S.* Accedit quod in *d. §. 10.* conjuncti propter unitatem sermōnis quasi in unum corpus redacti dicantur. Quamobrem etiam verbis conjuncti re conjunctis præferuntur. *l. re conjuncti 89. D. de leg. 3.* quod absque dubio jus accrescendi præsupponit. *d. §. 8. Inst. h. t. & d. §. 11. Baro ad d. §. 8. Inst. h. t. Donell. 7. comm. c. 12. & 14.*

D d d 4

Christ.

Christin. decis. 312. & seqq. volum. 1. Diss. Cujac. 24. obs. 34. Ant. Fab. lib. 6. conject. 1. & decad 49. error. 4. Borch. & Harpr. ad d. §. 8. Fachin. lib. 5. cont. c. 5. Corn. Suanenb. in tract. de jure accresc. Goedd. ad d. l. 142. n. 29 Forster. disp. 10. thes. 11. Moribus, in hac materia non tam subtilitatem juris civilis, quam verisimilem voluntatem testatoris attendimus. Grot. in Introd. ad Jurisp. Holland. lib. 2. part. 23.

XI. Ad §. 12. quæritur, quum testator, qui remunerandi gratia rem legatam alteri donavit, non ex necessitate, sed potius ex liberalitate alienasse videatur. *arg. l. 25. §. 11. D. de petit. hered. junct. l. 3. §. 7. in fin. D. de condict. caus. dat. caus. non seq. intelligatur sponte & libere à priori voluntate legandi recessisse? Aff: d. §. 12. Inst. h. t. Diss: Bart. in l. 18. D. de adim. vel transf. leg. Menoch. 4. præsumpt. 167 n. 31. & seq. Rub. conf. 95. n. 14. & 15. Sed quid, si Ecclesiæ vel piæ causæ res relicta sit? Idem sentio, propter rationes allatas, multo magis, si testator eam simpliciter donavit, aut aliter voluntatio alienavit. *arg. l. 24. §. 1. D. de adim. vel transf. leg. & l. 1. C. de SS. Eccles. Diss: Tiraquell. in tract. de privileg. piæ causæ. privileg. 41. allegans Bartol. consil. 26. lib. 1. Jansen. in l. 3. C. h. t. n. 3.**

XII. Ad §. 14. quæritur, an debitum, quod debitor creditori suo simpliciter legavit, ita utile est, ut ne quidem animo compensandi relictum censeatur, explosa quoq; communi veterum Interpretum distinctione inter debitum voluntarium & necessarium? *Aff: l. 16. C. h. t. l. creditorum 85. D. de leg. 2. l. 4. D. de dot. collat. l. unic. §. 3. Cod. de rei uxor. act. Ratio est, quia legatum liberalitatis, sed exsolutio debiti necessitatis est; ideoque interpretari non licet, legatum hoc compensandi animo relictum esse, nisi evidenter de eo appareat. d. l. 85. Fachin. lib. 5. cap. 33. Tulden. ad Instit. lib. 2. cap. 12. Diss. D D. comm. quos*

sequitur *Hartm. Hart. pract. forens. lib. 2. tit. 42. obs. 2.*

XIII. Ad §. 16. quæritur, an tum demum naturalis rei legatæ interitus post moram heredis contingens, heredis periculo fiat, quando res eodem modo apud legatarium peritura fuisset? Aff: *l. 15. §. ult. D. de R. V. l. 14. §. fin. D. de pos. l. 12. §. 3. D. ad exhib.* Ratio est in *l. 16. pr. D. de Rei vind.* Diss: *DD. varie*, ut videre est apud *Hapr. ad §. 16. Inst. h. t. Goedd. ad l. 12. §. 1. D. de V. S. Autumn in Cens. Gall. ad d. l. 13.*

XIV. Ad §. 20. quæritur, an fructus ex re pure legata ante aditam hereditatem percepti ad legatarium pertineant? Aff: *arg. d. §. 20. vers. sed si extraneo h. t.* Adde *arg. l. 39. §. in fin. D. de leg. 1. & l. huius scripturæ 15. pr. D. ad l. Aquil.* Ratio est, quia legati puri dies cedit à morte testatoris. *l. unic. §. 1. & §. 5. C. de caduc. toll.* atque adeo dominium ejus recta via in legatarium transiit. *l. à Titio 64. D. de furt. l. 80. D. de leg. 2.* Ergo fructus ad legatarium pertinent, quia fructus pertinent ad dominum ipsius rei. *l. 1. & 2. C. de pign. act. l. 35. §. 1. & l. 47. §. 1. D. de R. V.* Atque ita iure Sax. servatur *Schultz. ad h. tit. de legat. lit. a.* Diss: *DD. comm.* teste *Peregrin. de fideicom. artic. 49. n. 11.* Vide *Fachin. lib. 12. c. 68.* Quod rei legatæ dominium statim post mortem testatoris transferatur in legatarium, negant *Ant. Guib. lib. 1. qu. jur. c. 14. Fab. lib. 6. conje&. c. 1. Bronch. miscell. cont. cent. 2. aff. 28.*

XV. Ad §. 21. quæritur, an quicumque legavit alicui usumfructum omnium bonorum sine loci adjunctione, etiam rerum venalium usumfr. legasse censeatur? Aff: quia textus apertus est in *l. quoties 34. §. ult. D. de usuf.* Facit quoque *l. generali 32 §. 2. D. de usu & usuf. leg.* ubi non continentur venalia sub usufructu omnium bonorum, quia testator legavit usufructum rerum quas in domo habebat. Ergo si simpliciter & absque relatione ad certum locum legaverit,

D d d 5

rit,

rit, etiam usum fructum rerum venalium, quæ mercis causa comparatæ sunt, reliquisse judicandus est. *d. l. quotiens. Pinel. in Rubr. Cod. de bon. matern. part. 1. n. 38. Covarruv. lib. 2. var. resol. c. 5. n. 3. Diff. DD. comm. quos sequitur Fachin. lib. 5. c. 67. Harp. ad §. 21. Inst. h. t. n. 14.* Et si vero quis legavit tabernam mercium, vel apothecam pannorum, non tamen ipsam domum, ne quidem propriam legatam existimo. *arg. l. librarii. §. 2. §. 7. de leg. 3. Diff. Bart. cujus opinio re judicata confirmata est, teste Valasco dec. Lufft. 59. Vide Tuld. ad Inst. lib. 2. c. 14.* An usufructu omnium bonorum legato, veniant quoque bona post testamentum adquisita, vide in utramque partem *Tessaur. dec. 168. per tot* ubi pro negativa judicatum refert.

XVI. Ad §. 22. quæritur, an legatum fundi in genere valeat? Aff: modo testator plures fundos habuerit, regionibus distinctos. *arg. d. §. 22. h. t. §. arg. l. si domus 71. pr. D. de leg. 1. Secus est, si nullos. d. l. 71. pr. §. l. cum post. 69. §. 4. D. de jure dot.* Atque hanc sententiam communem & æquitati Juris Canonici consentaneam esse, asserit *Gomes. 1. resol. 12. §. 2. resol. 11. n. 9. §. 10. Diff. Fachin. lib. 12. c. 37. Bronch. cent. 3. aff. 53. §. Alii plures.*

XVII. Ad *pr. tit. 21.* quæritur, an sub generali legatorum ademptione, etiam legatum ad pias causas relictum comprehendatur? Aff: *arg. l. 1. §. generaliter D. de legat. præstand. l. 8. D. de Publ. in rem ad. Natta consil. 613. n. 5. §. 6. Diff. Tiraquell. de privil. piæ caus. privil. 19. Roman. in Auth. similiter in 4. speciali circa ult. volunt. n. 54. C. ad l. Falcid. Socin. Senior in tractat. regular. reg. 382.*

XVIII. Ad §. 1. celebris & vulgo agitata controversia est, si testator ita dixit: *fundum, quem legavi Cajo, do lego Sempronio*, utrum Cajo prorsus legatum adimere, an vero Cajum & Sempronium in eundem fun-

fundum concurrere voluerit? Nos in hoc themate
Cajo plane legatum ademptum esse statuimus, per
§.1. *Inst. de adempt. legat. l. 5. D. de adim vel transf. leg.*
Diff: *Bartol. & Lorient. in l. 89. D. de leg 3. Joan. ab Imo-*
la in l. 15. D. de hed. instit. Bald. & Alexand. in l. 7. C. de
legat. Vide Fach. lib. 5. c. 52. Plures ad hanc materiam
quæstiones, uberioremque usum vide apud Christin.
decis. 32. & aliq. seqq. vol. 4.

DISPUTATIO JURIDICA
DECIMATERTIA
DE LEGE FALCIDIA, SC^{to}
Trebelliano & Codicillis.

Ad Tit. 22. 23. 24. et 25. Lib. 2. *Inst.*

Resp. JACOBO MEYEN Amstel Batav.

I. **A**D pr. seu §. 1. tit. 22. quæritur, an Lex Falci-
dia sit jus, quod Plebs Tribuno Falcidio in-
terrogante primario in favorem heredum,
secundario gratia testatorum introduxit? Aff: *l. 71.*
D. ad l. Falc. junct. l. 15 §. 1. & ult. D. eod. & §. 1. Inst.
h. t. Diff: Tim. Fab. disp. 20. thes 18. Hotom. & Harp:
ad d. §. 1. Sed postea placuit Justiniano, ut testator
defalcationem Falcidiæ prohibere posset. Nov. 1. c. 2.
§. 2. circ. fin. Moribus, ut deductio Falcidiæ, ita pro-
hibitio apud quasdam gentes locum habet, apud
quasdam non habet. Grot. in Introd. ad Jurisp. Holl.
lib. 2. part. 23. Gudel. lib. 2. c. 11. Zyp. in notit. jur. Belg.
zit. de testam. Chassan. ad consuet. Burg. tit. 7. Egum.
Baro ad Institut. h. t. Nos illos Mores probamus, qui
damnant derractionem Falcidiæ. Rationes vide in
Cens. nostr. ad h. t.

An

An Falcidia idem sit, quod legitima respectu libero-
rū, ideoq; aucta pro numero liberor. *Nov. 18. significo*
in thes. 9. Diff. vide apud Giphani. ad pr. h. t. Item an
liberi legatis gravati duas quartas detrahant, demon-
stro in *d thes. 9. Diff. DD. comm.* Vide *Balduin. in pro-*
theoria huius tit. § Zyp. de testam.

II. Sed cum l. Falcidia in gratiam heredū introdu-
cta sit, habetne ea illo quoque casu locum in singulis
heredibus, quo portio unius heredis jure accrescendi
vel substituendi ad coheredem pervenit? *Aff. d. §. 1. h.*
t. l. 77. D. eod. adhibita tamen hac distinct. ut, si portio
onerata accesserit portioni non oneratae, portiones
separentur, & in singulis Falcidia inducatur. Sin por-
tio non onerata accesserit oneratae, portiones con-
fundantur, & non operetur in singulis. *l. 1. §. 13. § 14.*
l. 11. §. pen. l. 78. D. h. t. junct. l. 10 § l. 177. D. de R. J.
Harpr. ad d. §. 1. Cujac. lib. 4. obs. c. 35. Diff. Ant. Fab.
lib. 3. conject. c. 13. Duar. c. 8. ad l. Falcid.

III. Ad *d. pr.* queritur, si pars hereditatis legata
sit, Falcidia ne, an SCto Trebelliano locus fieri de-
beat? Nostro judicio Falcidia. *d. pr. h. t. l. 1. D. eod. § l.*
2. §. Quintus 6. Cod. de jure vet. enucl. Diff. vide apud
Fachin. lib. 5. c. 11. Idem dicendum censemus, si he-
res singularibus fideicommissis gravatus est. *l. 1.*
D. ad SCtum Trebell. junct. l. 1. D. de leg. 1. l. 2. § 3. C.
comm. de legat. Diff. *Fachin. lib. 5. c. 12 Hænon. disput.*
11. quest. 2. § Alii plures. Quæ dum ita se habent,
dicendum porro est, heredem, a quo legata vel parti-
cularia fideicommissa relicta sunt, ea duntaxat impu-
tare in Falcid. quæ jure hereditario capit. *l. 74. 83. §*
leg. 91. D. h. t. heredem vero universali fideicommissio
oneratum ea & omnino imputare, quæ jure legati aut
fideicommissi singularis, aut conditionis implendæ
causa cepit. *l. 86. § d. l. 91. D. h. t.* Ratio differentia
est, quia non ita enixa est voluntas testatoris ad bona
sua

sa restituenda in eo casu, quo heres legatis oneratur, quam in casu, quo rogatus est hereditatem restituere. Brevius, quia detractio Falcidiae ex voluntate, Trebellianica contra voluntatem testatoris videtur, *d. l. 86. in fin. Diss. DD. Alii aliter, ut videre est apud Cujac. 8 obs. 4. Govean. ad d. l. 91. Fachin. lib. 5. c. 15. Donnell. 7. comm. 30. Anton. Fabr. 6. conject. 3. 4. & 5. Pat. cent. 6. quæst. 51.*

IV. Sed quid statuendum de iis, quæ per præceptionem legata sunt? Nec illa heredi imputantur in Falcidiam, *d. l. 91. & l. 74. D. eod. Vide Schneid. ad h. t. Inst. n. 16. Diss. Duar. d. c. 8. ad l. Falcid. Wesembec. ad Schneid. d. tit. Sed potestne heres illam in una re, invitis legatariis, detrahere? Non potest, arg. §. 22. Inst. de legat. & Auth. res quæ in fin. C. comm. de legat. l. 49. & l. 73. §. fin. D. h. t. Vide tamen Schneid. ad d. tit. n. 17. Diss. vide apud Grass. quæst. 8. Vaud. lib. 2. q. 17.*

V. Ad §. 2. & seqq. quæritur, an cesset Falcidiae detractio in legatis ad pias causas relictis? Aff. Nov. 131. c. 12. & Auth. similiter. ad l. Falcid. Duar. d. c. 8. Grot. d. lib. 2. part. 23. in fin. Diss. Fach. lib. 5. c. 87. Sande lib. 4. tit. 7. def. 10. Forner. lib. 2. select. c. 25. Gail. lib. 2. obs. 119. n. 5. Hænon. disp. 11. q. 8. Quos Curiae Belgicæ sæpe secutæ sunt, teste Christin. decis. 320. vol. 1. Adde Papon. lib. 20. tit. 4. arrest. 1. Hoc autem legatum, ut & alia, quæ Falcidiae ob speciale privilegium non subjacent, cætera legata non aggravant, nisi uni eidemque duo legata data sint, quorum unum subest Falcidiae, alterum non subest, atque ita communiter contra Bartol. obtinuit. arg. l. 12. D. de R. J. Diss. l. 74. D. eod. Myns. ad §. ult. Institut. h. tit. Quod heres, qui non confectio inventario adivit hereditatem, in foro conscientiae non teneatur ultra vires hereditarias, apud Nos expeditum est, quia regula æterni juris est, quod nemo teneatur ultra id, quod

acce-

accepit. Vide etiam *Treutl. disp.* 13. vol. 2. thes. 9. lit. c. & *disp. nostr.* 11. sup. thes. 16.

VI. Præterea quæritur, an etiam cesset, si testator eam vetuit detrahi? Aff: *Nov.* 1. c. 2. §. 2. *Diff. Pap. in for. lib. pro leg. rei sing.* Quæ prohibitio etiam tacita sufficit, modo quibuscunque verbis liquido constet de voluntate testatoris: veluti si dixerit, *se velle omnia legata præstari*, d. *Nov.* 1. c. 2. §. 2. *vers. si vero expressim.* junct. l. 29. §. 1. *D. de liber. & posthum. arg. l. 3. §. ult. D. de adim. vel transf. leg. & l. 32. pr. D. de ill. & l. 19. D. eod.* atque ita decisum, referunt *Mant. decis.* 183. *Guid. Pap. decis.* 537. *Boer. decis.* 44. n. 33. *Alex. conf.* 5. lib. 3. *Diff. DD. comm.* teste *Fachin lib. 5. c. 13. & Harpr. ad §. fin. Inst. h. t. n. 20.*

VII. Utrum autem hæc prohibitio vim sortiri possit in liberis primi gradus, gravis controversia est. Nos in negantium sententiam procliviores sumus, idem judicantes de prohibitione Trebelliani. l. 6. C. ad *SCt. Trebell.* ubi ne quidem fructuum detractionem testator vetare potest, ergo multo minus Falcidiæ aut Trebelliani. Adde l. 32. §. 36. C. de *inoff. testam.* atque ita passim usu receptum esse, testis est *Grot. d. lib. 2. c. 20. Christin. vol. 1. decis.* 316. & vol. 4. *decis.* 25. §. 1. & §. 5. *Diff. Alciat. in l. 1. C. de pact. Bus. ad l. 3. D. ad SCt. Trebell. Menoch. conf.* 272. lib. 3. *Mantic. decis.* 448. *Clar. §. testam. q. 63. Vafq. de success. resol.* 2. §. 11. n. 27. *Hænon. disp.* 11. q. 9. & 10. Sed cur hæc ita plerisque *DD.* tantum placuerunt in liberis primi gradus? Dici potest, *DD.* per liberos primi gradus etiam nepotes ac pronepotes intelligere, casu quo eos nullus proximior antecedit; aut omnes illos *DD.* egregie hallucinari, propter l. *justa* 201. *D. de V. S. & §. 2. Institut. de exhered. liber. junct. l. 32 C. de inoff. testam.* Quid de perpetuo fideicommissio? Extenditur etiam ultra quartum gradum, nisi

si contraria appareat voluntas testatoris, quia voluntas testatoris simpliciter prolata, simpliciter servanda est. Diss: vide apud *Joan. à Sande lib. 2. tit. 5. def. 4.*

VIII. Quartæ Trebellianicæ deductio fit ex tota hereditate, non vero ex eo quod superest, deductis legatis, sive fideicommissum purum sit, sive conditionale. §. 5. *Inst. h. t. l. 3. §. 2. D. ad SC. Trebell. l. 27. §. 16. D. eod. vide Fachin. lib. 5. c. 8.* Diss: vide apud *Eundem d. loc.*

IX. Ad §. 5. §. 7. tit. 23. quæritur, an filius fideicommissio gravatus jure civili solam Trebellianicam detrahere possit? Aff: *d. §. 5. h. t. §. d. l. 6. Cod. ad SC. Trebell. l. 21. §. 2. D. de ann. legat. l. 24. Cod. fam. ercisc. Nov. 39. c. 1. l. 8. §. 11. §. 15. D. de inoff. test.* Diss: *Fachin. lib. 5. c. 2. Cont. lib. 1. disp. c. 3. Vac. à Vac. lib. 4. decl. 59.* Jure Canonico & Trebellianicam & legitimam, hoc est, semissem bonorum deducere potest. *c. Raynurd. §. c. Raynald. ext. de testam.* Quod jus etiam in foro civili per totum fere mundum receptum esse, & tanquam Evangelium practicari, non tantum in filio, sed etiam nepotibus ac pronepotibus, sive pure, sive in diem, seu sub cōditione hereditatem restituere rogati sunt, testantur *Guid Pap. quæst. 51. Bald & Jason. in Auth. res quæ C. comm. de leg. Christin. vol. 1. dec. 245. Grot. d. lib. 2. part. 20. Necst ad. decif. 3. §. 17. Claud. de Battandier. in tract. de legitima. artic. 13. nu. 68. vide Tail. lib. 2. obs. 121. Schultz. ad h. t. lit. a. Joan. à Sande lib. 4. tit. 7. def. 3. §. 4.* Quæ sententia apud me nullum dubium habet, quia omnia bona paterna liberis relinquenda, statuo.

X. Cæterum hoc casu, quando filius duas quartas detrahit, an fructus ante diem vel conditionem fideicommissi cedentem percepti imputentur in Trebellianicam ejus, gravis quæstio est. Nos, salvo aliorum judicio, arbitramur nec hoc casu fructus restituendi.

tuendo nec imputandos esse, juxta *l. 6. Cod. de SCt. Trebell. junct. l. 32. §. ult. C. de appell. §. c. 1. §. 2. ext. de Nov. oper. nunc.* Deinde probatur hæc opinio ex *d. c. Raynut.* ubi patet, fructus non imputari in Trebellanicam nisi qui à tempore litis contestatæ percepti sunt. *Gail. lib. 2. obs. 133. n. 4. Grot. d. loc. Diff.* vide apud *Fachin. lib. 5. c. 9. Joan. à Sande lib. 4. tit. 7. def. 5.* Sed quid de nepote ac pronepote? Respondeo ut supra in *th. 7.* Quid, si filius hereditatem extraneo restituere rogatus sit? multo minus ei fructus imputabuntur: ne melioris conditionis sint extranei, quam liberi testatoris. *Perez. ad d. tit. C. h. t. Diff.* vide apud *Fachin. lib. 5. c. 10. §. Joan. à Sande d. lib. 4. tit. 7. def. 6.*

XI. Ad §. 9. quæritur, an prælegata veniant in restitutionem fideicommissi, quando heres rogatus est portionem hereditatis restituere? Neg: *l. si Titius 96. D. de leg. 3.* secus est si portionem suam, vel quidquid ad eum pervenerit, restituere rogatus est. *l. 3. §. 4. D. ad SCt. Trebell. §. l. 16. C. de fideicom. l. 77. §. 12. D. de leg. 2.* Itaque posteriori casu legata etiam pro parte coheredum imputantur in Trebellianicā, sed priori tantum pro parte heredis, quam à seipso accepit. *l. 18. §. ult. D. ad SCt. Trebell. junct. d. l. 96. de leg. 3.* Heres enim ex bonis, quæ restituere rogatus est, quartam deducit. §. 5. *Inst. h. t. Diff. DD. varii varie,* ut videre est apud *Gail. lib. 2. obs. 135. Fachin. lib. 5. c. 16. Christin. dec. 319. vol. 1. Ant. Fabr. 6. conject. Bachov. ad Treutl. vol. 2. disp. 14. th. 4. Pac. cent. 6. quæst. 50. Joan. à Sande lib. 4. tit. 5. def. 12.*

XII. Ad §. 10. quæritur, an præsumatur, legata vel fideicommissa specialia præstanda esse à fideicommissi, si post fideicommissi universale relicta sunt? Aff: *l. 2. §. 3. D. ad SCt. Trebell. §. l. ult. C. eod.* Sed si ante fideicommissum runc pro rata dividenda esse. *d. §. 7. h. t. l. 1. §. pen. D. eod. l. 2. C. eod. Tim. Fab. disp. 20. thes. 24. Diff. DD. comm.*

quos

quos sequitur *Grot. d. lib. 2. part. 20 Tholos. 42. Syntag.*
31. n. 3. Tulden. comm. ad h. t. Inst. c. 4.

XIII. Ad *d. §. 10.* quær. an cesset Trebellianica, si testator eã prohibuerit? Aff: *arg. Nov. 1. c. 2. §. 2. junct. §. 5. Inst. h. t. & l. 21. C. mand. & l. 1. C. de SS. Eccles. Nov. 1. c. 1. §. vers. si vero*, atque ita usu ubique fere servari, Auctor est *Christin. vol. 1. decis. 316. & vol. 4. decis. 25. §. 1. & §. 2. Tulden. ad l. Falcid. c. 3. Grot. d. lib. 2. c. 20. Charond. lib. 3. pandect. jur. Gall. tit. 12. & lib. 17. resp. 62. & 126. Diss. Sarm. lib. 2. c. 7. Alc. §. parad. 19. Fach. lib. 5. c. 4. Arum. exercit. 9. thes. 20. Bronch. cent. 2. miscell. cont. aff. 33.* Sed quid, si heres rogatus est restituere totam hereditatem, vel omnia bona, vel quidquid ad eum pervenerit? Idem dicendum, per rationes in thesi 6. allegatas. Diss. *DD. plurimi.*

XIV. An ergo & tunc prohibita videtur detractione Trebelliani, quando testator vetuit bona alienari? Aff: *Nov. 119. c. 11. & Auth. sed & in ea. C. ad l. Falc.* Ratio est in *l. 120. D. de V. S. & l. 21. C. mand.* atque ita judicatum, constat ex *Neostad. in pact. antenupt. obs. 14.* Vide *Gabriel. comm. concl. tit. ad Treb. conclus. 10. Diss. Alciat. resp. 113. lib. 9. Socin. jun. conf. 170. lib. 1. Fachin lib. 5. c. 6. Hænon. disp. 11. q. 20.*

XV. Ad *§. ult.* quær. an recte *DD.* in casu *d. §. fin. Inst. h. t.* existiment, jus jurandũ ab herede referri non posse, ne depereat ultima voluntas testatoris fidei heredis commissa? Aff: *d. §. ult. & l. ult. C. de fideicom. nisi absenti concredita sit. arg. l. 34. §. 8. D. de jurejur. Diss. Sylv. ad d. §. ult. & post Angel. & Sal. Vaud. 2. quæst. 14.* plures quæstiones cum usu & reb. judicat. videre est apud *Christ. decis. 51. & seqq. vol. 4. Joan. à Sande lib. 1. tit. 5. Ant. Fab. ad lib. 6. Cod. tit. 22. & 27. def. 1. & seqq.*

XVI. Ad *pr. t. 25.* quær. an codicilli dici possint ultimæ voluntatis imperfecta & nullis solennitatibus

E e e

sub-

subnixa sententia, citra directam hereditatis dationem vel ademptionem coram quinque testibus declarata? Aff: §. 2. & 3. *Institut. de codicill. l. pen. & ult. C. eod.* Diff. *Bacchov. ad d. §. 3. fin. Bocer. ad d. §. 2. Harpr. ad pr. Inst. eod. n. 18. Bronch. cent. 2. miscell. aff. 27. & Alii aliter.* Moribus Codicilli (ut & testamenta) jure gent. fiunt, præterquam quod Notarius requiratur, qui rectius sub pœna pecuniaria, quam sub pœna nullitatis requireretur, ut dixi *disp. 8.*

XVII. Ad *d. pr.* quær. an qui statuto prohibitus est facere testamentum, idem quoque prohibitus videatur facere codicillos? Aff: *l. 6. §. 3. D. h. t. & l. 2. D. de leg. 1. & ibi Bart. & DD. pleriq;* quod maxime Moribus procedit, quibus quo ad solennitates præsertim testamenta vix differunt à codicillis. *Gudelin. lib. 2. c. 5. pr. Diff. Bald. in l. ult. C. de testam. Harp. ad d. Inst. h. t. n. 33. & Alii plures.*

XVIII. Ad *d. pr.* quær. an in codicillis requiratur subscriptio testium de necessitate? Quando codicilli fiunt in scriptis, non requirit Theodosius in *d. l. ult. §. ult. C. h. t.* subscriptionem testium necessario, sed tantum securitatis ergo, & in omnem eventum, ne forte pereat suprema voluntas testatoris. *arg. l. 1. C. de fide instrum. l. 4. D. eod. junct. l. 19. D. de ll. & l. 6. D. de legat. præst. and. Vafq. lib. 3. de success. creat. §. 25. limit. 30. n. 23. Diff. DD. comm. ut videre licet apud Harpr. ad §. fin. Henon. disp. 11. q. 24.* quorum quidem sententia probabilis est de Jure Romano, uti dixi *ad §. ult. Institut. de nupt.* sed Moribus extra controversiam falsa videtur. Rationes vide in *sup. disp. 8. thes. 5. & disp. inf. 19. thes. 8.*

XIX. Sed potestne mulier in codicillis testis esse? Aff: *arg. l. 20. §. 6. D. qui test. fac. poss. junct. d. §. fin. Inst. h. t. Diff. Bacchov. & Vinn. ad §. 6. Inst. de testam. ordin. & §. ult. Inst. h. t. Oldend. c. 4. de testib. n. 13.* Moribus mu-

mulier non solet in codicillis adhiberi ut testis, quod prima fronte Juri Divino adversari videtur. *c. 19. vers. 15. Deut.* sed quoniam Spiritus Sanctus ibi indeterminate loquitur, jus illud vel consuetudine vel lege municipali determinationem recipere potest. *Rom. 13.* Nisi quis probabilius dixerit, Jus Divinum generaliter duos vel tres testes exigens, generaliter intelligendum esse. Cæterum pœnam tamen pecuniariam statui posse in Notarium, qui mulierem admittit, nemo dubitet. Moribus quoque Codicilli (ut testamenta) fiunt coram Notario & duobus testibus, vel Secretario & duobus Scabinis. *Jacob. Coren obs. rer. jud. 13. sect. pen. Grot. d. lib. 2. Introd. 22.*

XX. Ad *d. pr.* quæritur, an ex testamento imperfecto nihil debeat, nisi adjecta sit clausula codicillaris, & quidem expressim, ita ut tacite minime subintelligatur? Aff: *l. 1. D. h. t. l. ult. §. 1. C. eod. l. 41. §. 3. D. de vulg. & pup. subst. l. 29. C. de fideicom. §. l. 11. C. de testam. manum. Menoch. lib. 4. præsumpt. 31 n. 2. Ant. Fab. de error. pragmat. decad. 71. err. 1. Diss. Dec. n. 1. 34. de R. J. Clar. lib. 3. §. testam. q. 8. n. 8. Mant. lib. 1. de conject. ult. volunt. tit. 9. §. lib. 7. c. ult. Socin. reg. 198. §. Plures Alii congesti ab Anton. Gabriel. lib. 4. comm. conclus. tit. de testament. conclus. 5. Vide etiam Schultz. ad h. t. lit. a.*

XXI. Ad *d. pr.* quæritur, an in clausula codicillari interpretanda magis inspicienda sit voluntas testantis, quam proprietas verborum, quæ Notarii ex consuetudine in ea adhibere solent? Aff: *l. 19 §. 1. D. ad Sc. Trebell. l. 15 §. 16. C. de fideicom. Gail. 2. obs. 14. Jac. Coren consil. 27. Diss. vide apud Eosd. dd. loc. §. Clar. d. §. testam. q. 4. n. 4.*

XXII. Ad *d. pr.* quæritur, an proximioribus hereditatibus legitimis hereditatē repudiantibus, ita admittuntur remotiores, ut si hereditatem adiverint, codi-

Ecc 2

cilli

cilli confirmantur? Aff: *arg. l. 3. pr. D. h. t. Bart. ad l. 1. §. fin. D. de leg. 3. Diff. Gloss. in l. 4. C. ad SCt. Trebellian. quam singularem & communiter approbatam, tradidit Angelus in pr. h. t. n. 10. Jason in l. 74. de leg. 1. num. 39. & seq.*

XXIII. Ad §. 1. quæritur, an illa communis usque recepta sententia, qua statuitur, codicillos testamento post eos facto tacite confirmari, nisi probentur revocati, vera sit? Aff: *d. §. 1. h. t. Gloss. & Bart. in l. 5. eod. Diff. Hotoman. ad d. §. 1. ubi scribit, nos hoc jure uti, ut nisi retenta voluntas probetur, codicilli per testamentum revocati intelligantur. Plures huc pertinentes controversias rebus judicatis illustratas vide apud Fab. ad lib. 6. C. tit. 17.*

DISPUTATIO JURIDICA

DECIMA QUARTA

DE HEREDITATIBVS QVÆ ab intestato deferuntur & aliis per uni- versitatem acquirendi modis.

Ad Tredecim Titulos Inst. Lib. 3.

Resp. RICHARDO à RYN Swoll Transsul.

I. Q Uoniam plerique priores Tituli Lib. 3. Inst. agentes de successionibus ab intestato maxima ex parte abrogati sunt per Nov. 118. & 127. Nos præcipue quæstionum inde resultantium rationem habebimus. Primum autem quæritur, an hæreditas seu successio ab intestato recte referatur inter modos jure civili acquirendi? Affirm: per §. ult. Inst. de usu & habitat. junct. l. 6. D. de just. & jur. quæ ideo etiam legitima vocatur successio seu justa hæreditas. l. 3. §. 2. D. pro

D. pro soc. § 1. Inst. h. t. Hinc emphyteusis alicui & legitimis ejus heredibus concessa tantum debetur heredibus, quos lex vel natura certo ordine designat. *arg. d. l. 3. § 2. Pinel. in l. 2. de bon. matern. Diff. Alc. in l. 130. de V. S. Cost. in d. l. 3. pro soc. Vide Fach. lib. 6. c. 41.*

II. Statuta de successione intestati loquentia, etiam ad pupillos, furiosos, & similes mortuos pertinent, modo non refragetur voluntas Legislatoris, *pr. Inst. h. t. § 1. D. de suis & legit. hæred. & ibi Bartol. junct. l. 18. & 19. D. de ill. & SCtis. Adde l. 4. pr. § 3. D. qui pet. tut. Diff. Cyn. & Alb. in l. 2. C. qui testam. fac. Nic. Neap. in l. 50. ad Trebell. & plures Alii, quos refert Forster. lib. 3. de success. c. 4.*

III. Edictum de conjungendis cum emancipato liberis sublatum esse *per d. N. 118.* non obscure diximus in *disput. 11. thes. 14.* quando statuimus, distinctionem suorum atque emancipatorum in successione ab intestato remotam esse, non tantum in modo deferendæ hæreditatis, sed etiam adeundæ, *per d. Nov. 118. c. 1. pr. Diss. Cuj. ad d. Nov. Alciat 3. parad. 10. Tim. Fab. disp. 23. thes. 4.* Moribus omnes hæredes extranei sunt, & tamen ipso jure hæreditas etiam non adita, non agnita transfertur ad hæredes quoslibet, non tantum quoad jura, sed etiam quoad possessiones rerum hæreditariarum. *Zyp. in notit. jur. Belg. tit. unde liberi. Gudelin. lib. 2. c. 18. disp. sup. 11. thes. 14.*

IV. Jus repræsentationis in descendentibus locum habet in infinitum. *d. Nov. 118. c. 1. vers. sic tamen, & § ult. Inst. h. t. adde l. 7. pr. D. de bon. damnat. junct. l. 220. de V. S. Diff. Bartol. in l. 1. § 5. D. de suis & legit. hæred. Ang. Fab. Myns. in § 6. Inst. eod.* Quare etiam nepos ex filio primogenito in successione Regni seu Electoratus patruo suo præferendus videtur, quod Carol. IV. Aurea Bulla *tit. 7.* variisque rebus judicatis confirmatur. *Vide Polyd. in Hist. Angl. Paul. Emil.*

Witekind. Mynf. Cent. 3. obs 23. Diss. Cuj. ad tit. 11. lib. 2. Feud. Surd. conf. 403. n. 34. & seqq. & plur. Alii. quos recenset Tiraquel. in comm. de jure primogen. q. 40.

V. Nepotem etiam post mortem avi conceptum, deserto avi testamento, ad hereditatem ejus admitrendum judico. *d. N. 118. c. 1. ubi Justinianus solum jus sanguinis & naturæ simplicitatem spectari voluit. Præterea si admittatur talis nepos ad successionem feudi vel emphiteus. pro descendantibus acceptam, si adjus retractus, si ad beneficium responsi Papin. in l. 102. C. de cond. & dem. cur non etiam ad hereditat.?* Adde *l. 12. D. de ll. & SCtis.* Interim tamen non reji- cio consilium *D. Tuld. in c. 4. comm. ad h. t. Inst. Diss. vulgo DD. teste Treutl. vol. 2. disp. 1. th. 1. & ibi Bacch.*

VI. Jure civili liberi etiam utriusque sexus succe- dunt æqualiter. *d. c. 1. d. Nov. 118. vers. nulla. & §. 15. Inst. h. t.* Sed jure divino, feudali & Moribus secus est, quibus sæpe primo genitus præfertur aliis, ma- sculus scæminæ in feudis & aliis individuis *Deut. c. 21. v. 17. Genes. c. 27. v. 29. & alibi. c. un. §. autem. de his quæ. feud. dar. poss. c. 1. §. firm. vers. præterea. de prob. feud. alien. per Fred. Mynf. cent. 3. obs. 153. Lamb. Goris Advers. tract. 2. c. 2. & seqq.* An autem filius ante ad- eptum regnum tanquam primogenitus alteri filio Regis in successione anteponendus sit, controverti- tur. Nos Affirmantibus adstipulamur. *arg. l. 5. D. de Senator. junct. arg. l. 7. §. 8. D. unde liberi.* Adde *Plu- tarch. in Artax. Ioseph lib. 86. antiq. c. 3. Mich. Ricc. in Reg. Ung. Diss. Zaf. p. 8. n. 66. de feud. Schrad. p. 7. c. 5. n. 37. de feud. Niell. in disput. ult. de feud. thes. 2.* An jus primogenituræ sit morale, an forense seu proprium jus Hebræorum, vide apud *Zepper. lib. 1. c. 11. de le- gib. Mosaic. & Gudelm. de feud. c. 4. tert. part.*

VII. Succedit tamen mulier in feudo scæmineo. *c. 1. de nat. success. feud. c. un. de success. frat. c. 1. §. fin. de suc-*

success. feud. c. 1. de feud. fæmin. Sonsb. part. 9. de feud. n. 123. Diss. vide apud *Fachin. lib. 7. cap. 38.* Moribus feudum, quod hæredibus datum est, etiam ad fœminas devolvitur, nisi per investituram contrarium probetur. *Zyp. in not. jur. Belg. tit. de feud. pr. Harpr. ad d. tit. Inst. n. 171.*

VIII. Sic quoque, si dominus pacto feudum constituerit alicui pro se & hæredibus masculis & fœminis, filiae succedent ex conventionione. *c. 1. §. filia, de success. feud. c. 1. vers. ad filias de success. frat.* Semel tamen à tali feudo fœmina per masculos exclusa, censetur exclusa perpetuo. *c. 1. §. quinetiam. Episc. & Abbat.* quod ita tamen interpretor, ut masculo defuncto, feudum ad agnatos pervenire potuerit. *arg. c. un. §. his vero de success. feud. junct. c. 1. §. 2. de his qui feud. dar. poss. DD. aliter.* Hisce vero non superstitibus, fœminam admitto, excluso domino. *c. un. de eo qui sibi vel hered. suis masc. c. un. §. fin. de success. feud. c. 1. de duob. frat. à capit. invest. Harm. Pistor. lib. 2. quæst. 36. Myns. cent. 5. obs. 74.* Diss. *DD. comm. vide Fachin. lib. 7. c. 45. Harp. ad d. tit. Inst. n. 194. & seqq. Gail. lib. 2. obs. 148.*

IX. Legitimati per subsequens matrimonium etiam in feudis succedunt. *arg. Nov. 89. c. 8. & c. tanta. 6. ext. qui fil. sunt leg.* Contrarium fit in illis, qui per receptum Principis legitimi facti sunt, *c. 1. §. naturales de feud. def. cont. sit int. dom. & agn. qui textus manifeste loquitur, de liberis naturalibus, qui post mortem patris vasalli legitimi sunt; vel licet generaliter accipiendus sit, explicari tamen debet ex d. Nov. 89. c. iuxta tit. 1. in fin. pr. lib. 2. feud.* Atque secundum hanc communem quotidie pronunciari, testis est *churf. cons. 1. cent. 1. n. 17. Gail. 2. obs. 42. Neostad. c. 5. de feud. Holl. success. n. 79.* Quod maxime procedit foribus, quibus pleraque feuda patrimonialium &

allaudialium instar sunt. *Imbert. in Enchir. jur. Gall. lit. l. pag. 227. Zyp. d. tract. tit. de feud. Gudelin. de feud. Diss. DD. quamplurimi.* An legitimati succedant cum filiis postea natis, vide apud *Treutl. disp. 16. vol. 2 thes. 2. lit. f.* ubi & usum videre est.

X. Liberi naturales ex concubina nati matri vel cum legitimis succedunt. *l. 1. §. 2. D. ad SCt. Tertull. & l. pen. C. ad SCt. Orfic.* patri vero una cum matre succedunt in sextantem, nisi pater justos liberos vel uxorem reliquerit. *Nov. 18. c. 5. & Nov. 89. c. 12.* Quod tamen Moribus non servatur. Vide *N. Burgund. ad Consuetud. Fland tract. 13. & Cens. nest. Belg. hic.* Nati ex damnato coitu & nefario, omnis successionis incapaces sunt, tam ascendentium quam collateralium. *c. ult. Nov. 74. & cap. ult. Nov. 89. & Gloss. comm. approbata in l. ult. C. de natural. lib.* Atque ita Moribus Galliarum servari, testatur *Tholosan. syntagm. lib. 45. c. 11. n. 11. & seqq.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 6. c. 10. Christin. vol. 1. decis. 198.* Quinimo ne alimenta quidem eis debentur. *Auth. ex complexu. C. de incest. nupt. Diss. Covarruv. ad lib. 4. decret. part. 2. c. 8.* Vide tamen *Palæot. de noth. & spur. c. 41. & seqq. Gail. 2. obs. 115. Christin. vol. 1. decis. 198.* Moribus hæc aliter servantur, ut videre licet apud *Gudelin. lib. 2. c. 13. in fin. Wames. cent. 1. conf. 42. Tulden. in comm. ad tit. 1. Inst. lib. 3. cap. 11. Grot. 2. introd. 28. & 31. Vinn. ad §. 3. Inst. de SCto Orfic.*

XI. Ascendentes in pari gradu existentes filiis suis æqualiter succedunt, siue bona ex linea paterna, siue ex materna profecta sint. *d. Nov. 118. c. 2. vers. si autem plurimi. junct. l. 62. de R. J.* Adde quoque *l. 7. §. 1. D. unde liberi & l. 15. D. de inoff. testam. Fab. C. suo lib. 6. tit. 33. def. 2.* atque ita in Camera iudicari, asserit *Myns. cent. 6. obs. 55.* Diss. vide apud *Christin. ad ll. Mechlin. tit. 16. art. 12.* ubi & Mores allegat. *Fachin. lib.*

lib. 6. c. 4. Harpr. ad d. tit. Inst. n. 372. Hænon. disp. 12. q. 7. Quomodo bastardis (ut loquuntur) succedatur, & illi aliis succedant, vide apud Christin. ad ll. Mechlin. tit. 18. art. 2. Papon. lib. 21. tit. 3. Tholosan. syntagm. lib. 44. c. 5. ubi & Mores Gallix inserit.

XII. Frater utrinque conjunctus non præfertur avo, sed cum eo concurrit in successione defuncti. *d. c. 2. ubi fratres germani cum proximis gradu ascendentibus vocantur, ergo & cum avo, si solus extet. Diss. vide apud Fachin. 6. c. 7. quibus adjunge Lag. in method. p. 2. c. 59. Frater vero ex uno tantum latere conjunctus excluditur à parentibus defuncti. d. cap. 2. & DD. comm. teste Covarruv. de success. ab intest. n. 5 Wurmfs. in pract. obs. tit. 41. obs. 5. Diss. vide apud Fachin. lib. 6. c. 8. Moribus multar. Region. ascendentes excludunt quoslibet collaterales. Gudelm. lib. 2. c. 14. Treutl. disp. 16. vol. 2. thes. 4. lit. e. & Perez. ad lib. 6. C. tit. 56. n. ult. ubi & rationem addit, & simul contrarios Mores refert. Vide Num. 27. 2. Corinth. c. 12. v. 14.*

XIII. Utrum autem idem statuendum sit in fratribus ex altero tantum parente defuncto junctis, qui tamen sanguinis vinculo parentibus junguntur, gravis quæstio est? Nos affirm: partes sequimur, propter *d. N. 118. c. 2. junct. l. 8. de publ. in rem ad. Adde l. 7. §. 1. und. lib. & Cuj. ad d. Nov. Diss. Paul. Castrens. in Auth. defuncto C. ad SCt. Tertull. cujus opinionem plerique probant, teste Borch. de grad. Schurf. cent. 1. conf. 5. Bœr. decis. 185. Vide Papon. lib. 21. tit. 1. ar. rest. 17. Quid tenendum sit in successione illegitimorum cognatorum, vide Tulden. ad h. t. c. 12.*

XIV. In successione patruï soli fratrum filii sanguinis ratione posteriores à parentibus defuncti excluduntur. *d. c. 2. d. Nov. 118. & Nov. 127. c. 1. quam alio vivente patruo admitterentur; quia hoc novum non est, ut quis per alium possit, quod per*

E e e 5

se

se non possit. *l. 55. ff. de acquirend. hered. Cujac. in d. Nov. Diss. Schneid. in 2. ord. success. n. 29. Forster. lib. 7. c. 7. n. 3.*

XV. Fratrum filii quando soli sunt, in capita, non in stirpes succedunt. *l. 2. §. 2. D. de suis & legit. hered. l. pen. & ult. §. 3. C. de leg. hered. nec hoc jus usquam mutatum legitur, cur ergo stare prohibetur. arg. l. 32. in fin. C. de appell. Atque hæc sententia Constitutio ne Carol. V. in Comitibus Spirensibus, plurimisque aliis præjudiciis Curiarum approbata est. Rebuff. ad consuet. Reg. proæm. gloss. 5. n. 81. Ant. Fab. C. suo tit. de legit. hered. def. 3. Christin. vol. 1. decis. 194. Papon. lib. 21. tit. 1. arrest. 11. & 12. Diss. vide apud Fachin. lib. 6. cap. 3. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 16. art. 9. Cæterum ut ut hæc sint de jure civili, putarim Mores illarum Gentium recipiendos, qui nepotes vel fratrum filios in stirpes admittunt, ut in linea recta. *l. 2. C. de suis & legit. hered.* quia revera succedunt ex persona patris, eoque jus & portionem ejus consecuturi. *l. 59. & l. 177. de R. J.* Præterea dixerim, jus representationis recte quarundum Gentium moribus ad fratrum nepotes ac pronepotes extendi. *dd. ll. juncta* hac ratione, quod satis lugubre sit, istos nepotes amisisse patrem, qui successurus fuerat, eaque de causa saltem ad bona patruus magni ex capite parentis vocandos esse. Denique dixerim, ipsos etiam fratres germanos defuncti juste excludi à parentibus, quibus ut genitoribus ratio miserationis bona addicit. *l. 7. §. 1. unde liberi. Vid. Zyp. tit. unde liberi. Grot. 2. introd. 28 & 29. Gudel. lib. 2. c. 14. & 15.**

XVI. Frater germanus defuncti removet consanguineum aut uterinum ejus. *d. Nov. 118. c. 3.* Sed nec hic video, quo pacto hoc jus conveniat juri sanguinis, quamobrem etiam & hoc consuetudine quarundam Populorum mutatum est, ita ut saltem alteram

am dimidiam hæreditatis dividat cum germano defuncti. *Grot. d. lib. 2. introd. 28. § 29.* Quando itaque consanguineus cum uterino concurret in successione defuncti, consanguineus in paterna, uterinus in materna succedit, in reliquis aliunde quæsitis æqualiter. *13. §. 2. C. de legit. hæred. § Nov. 84. c. 1. § 2. junct. arg. d. l. 32. in fin. C. de appellat. quod communi DD. calculo & Moribus multarum gentium receptum est, testante Tulden. in comm. ad h. lib. Inst. 9. § Gudelin. lib. 2. c. 15. Diss. Fachin. lib. 6. c. 5. § plures quos numerat d. loc.* Rectius tamen, meo judicio, nulla habetur ratio bonorum, quia defunctus utrique frater est, & sua bona fratribus reliquit, nisi quis fratri consanguineo aliquam prærogativam indulgendam censeat.

XVII. Collateralium successio non est decimo gradu circumscripta, sed excludunt fiscum in infinitum. *d. Nov. 118. c. 3. §. 1. vers. omnes deinceps. junct. 3. Inst. de legit. agn. success. § l. 2. §. 1. ff. de suis & leg. hæred. Gudelin. lib. 2. c. 15. Forst. de success. l. 3. c. 10. in. Zyp. d. tit. unde lib. Christin. vol. 4. dec. 70. Diss. D. D. comm. quorum sententia in multis locis usu servatur, teste Gudelin. d. loc. Gail. 2. obs. 150. Grot. 2. mand. c. 30.* Si fiscus postponatur proximis, qui actionem ex causa fideicommissi prætendunt, vide apud *Busf. ad l. 14. §. 14. de leg. 1. ubi & praxin allegat.*

XVIII. Deficientibus ordinibus superioribus, ex dicto Prætoris defuncto succedit conjux superstes. *un. D. § C. unde vir. & ux. Vide Papon lib. 21. tit. 1. arrest. 19. Imb Enchirid. jur. Gall. lit. vir. & ux. § c.* Sed in hisce Regionibus, præterquam in Brabantia & Geldria, hæc bonorum possessio, ut & reliquæ in usu non sunt. *Giphan. Baro & Vinn. ad tit. 10. Inst. h. lib. 3. Bugnion. lib. 5. legum abrogat. c. 17. Lamb. or. Adv. tract. 3. c. 12.* Quomodo conjuges sibi invicem succedant in feudis, vide apud *Christin. ad ll. Mech-*

Mechlin. tit. 10. art. 16. § ibi addit. Sed uxor interdum marito etiam liberis superstitibus succedit, puta si indotata sit, juxta *Auth. præterea. C. unde vir. § ux. § Nov. 117. c. 5.* quod tamen ad maritum inopem minime producendum est. *d. Nov. 117. cap. 5. in fin. junct. l. 2. D. de jur. dot. Cujac. in Nov. 53. Diss. DD. comm. vide Schneid. de success. int. vir. § ux. n. 14. § seqq.* Sed quæritur, an mulier *d. Auth.* possit renunciare? Neg: de jure civili, Aff: de Moribus, quibus pacta, quæ ab initio non sunt directe contra bonos mores, servanda sunt. Vide *thes. ult.*

XIX. Quod si tamen ante aditam hæreditatem ejusmodi uxori emolumentum aliquod obvenit, unde honeste se possit exhibere, dixerim ratione legis cessante, cessare ibidem dispositionem legis. *Arg. l. 32. D. de pact. præsertim dum agitur de favore liberorum, quibus bona parentum debentur jure naturæ. d. l. 7. de bon. damnat. junct. l. 6. C. de secund. nupt. Tuld. d. comm. cap. 14. Diss. Dec. in d. Auth. præterea. Surd. de alim. tit. 2. q. 35. Thoming. decis. 40. Gail. 2. obs. 86. § 119 usum vide apud Gudel. lib. 2. c. 16. Zyp. tit. unde liberi.*

XX. Si nec vir, nec uxor superstes sit, succedit fiscus. *l. pen. C. de bon. vac.* Vide *Tholosan. syntagm. lib. 3. c. 12. n. 8. § 9. § lib. 46. c. 14.* ubi varios Mores recenset. Sed præfertur fisco Collegium, cujus membrum fuit defunctus, maxime si ex collegio fuit, quod principaliter Reip. bono extructum est. *l. 1. 2. 3. 4. § tot. tit. C. de hæred. decur. § l. 20. C. de Episc. § Cler. DD. aliter, ut videre est apud Schneid. de success. fisc. n. 20.* Sed quid de studioso, qui sine hærede mortuus est? Academia excludit fiscum Civitatis. *arg. dd. ll. junct. Auth. habita. C. ne filius pro pat. Angel. in l. 2. C. de bon. vac. lib. 10 quod usu servatur, teste Schneid. d. loc. Diss. vide apud Tiraq. in tractat. le mort fait le vis*

f. part. 2. declar. 15. num. 6. Dec. in l. 1. Cod. unde vir. & uxor. Plura cum usu vide apud Joann. à Sande lib. tit. 8.

XXI. Cum ergo omnis hereditas vel testamento vel ab intestato ad nos pertineat. §. ult. *Inst. per quas res. cuique adq.* quæritur hic coronidis loco, an non etiam pactis nobis deferri possit? Nos tale pactum iure Civili non valere existimamus, licet vel juratorium vel de successione reciprocum sit. *l. 15. l. 19. Et l. C. de pact. & l. 5. C. de pact. convent. tam sup. dot. & l. 5. C. de u. Ratio est in d. l. ult. & l. 11. C. de tran. & l. Diff. vide apud Fachm. lib. 5. c. 84. & trib. seqq. iure Canon. tamen hoc pactum juratorium obligat. c. cum contingat. ext. de jurejur. & c. quamvis. de pact. in 6. & ibi. Covarruv. in init. reled. 3. part. n. 2. Diff. DD. & Canonist. comm. teste Gail. 2. obs. 125. n. 2. & 155. n. 1. Moribus pacta de futura successione in iur. vir. & uxor. in dotalibus instrumentis inita sustinentur, vel ut pacta societatis, vel ut mutuæ & reciprocæ institutiones, in quibus vorum captandæ moribus non præsumitur. Zyp. not. jur. belg. tit. de jure dot. Jacob. Coren observ. 20. Guid. Pap. quæst. 267. & 595. Blodde Vafq. lib. 1. illustr. quæst. cap. 5. Gail. 2. observat. 27. Mynsinger. cent. 1. observ. 8. Sic hodie pacta, quibus hereditati renunciatum est, valent, teste Treutl. disputat. 17. vol. 2. thes. 7. lit. c. Adde Papon. lib. 16. tit. 4.*

DISPU.

DISPUTATIO JURIDICA
DECIMA QUINTADE OBLIGATIONIBVS IN GE-
nere & realibus contractibus.

Ad Titul. 14. & 15. Lib. 3. Instit.

Resp. GISB. de FRENS à LOSTADT Ultraj.

I. **A**D *pr. tit. 14.* quæritur, num Obligationes recte referantur ad res, non vero ad personas vel actiones? Nobis illorum sententia arridet, qui ad secundum juris objectum referendas existimant. *pr. Inst. de Obl. § l. 1. § fin. D. de rer. divis.* Ratio est in *l. 11. pr. D. de accep. § l. 49. de V. S. & ibi. Goedd. Diss. DD. variè varie*, quos vide apud *Harpr. ad d. pr. Inst. § Arum. exercit. 12. thes. 2. § 3.*

II. Ad *d. pr.* quæritur, quotuplex sit obligatio? In genere vel naturalis est, vel civilis; vel civilis & naturalis simul. Naturalis definitur in *l. 95. §. 4. D. de solut.* Civilis in *l. pen. de Just. § Jur.* Mixta in *l. 7. D. de pact.* Diss. vide apud *Tim. Fab. disp. 22. thes. 2. Arum. d. exercit. thes. 4. Harpr. ad d. pr. n. 24.* Definitur vero in *pr. Inst. h. t.* obligatio ad producendam actionem efficax, quæ naturali obligationi applicari nequit. *l. 10. D. de V. S. § l. 7. §. 4. D. de pact.* Diss. vide apud *Vacon. à Vacuna. lib. 1. declar. 21. n. 18. Schifordeg. lib. 3. tract. 5. q. 12. § seqq. Ungepaur exerc. Justin. 10. q. 2.* Moribus, quibus pleraque ad simplicitatem juris gentium reducta sunt, obligatio naturalis actionem parit. *Gu- delin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. Grot. lib. 2. de jur. bell. § pac. c. 11. Vinn. ad h. t. Inst. circ. fin.*

Ad §. 2. quæritur, an dentur plures causæ obligationum irregulares aut extraordinariæ præter 4. in *d. §.*

d. §. enumeratas? Neg: per d. §. 2. §. l. 1. pr. de O. & A. Diss. vide apud Vinn. ad d. §. 2.

III. Sed ut rem à fonte repetamus, sciendum est, generale nomen esse *conventionem*. *l. 1. §. 3. de pact.* cuius primo tres dicuntur species. *l. 5. 6. & 7. eod.* secundo conventionibus jurisgent. aut nulla causa vel negotium subest, ut pacto & transactioni. *d. l. 7. §. 1. de pact. l. 1 §. de præsc. verb. l. si ve apud aña. 2 §. C. de transact.* aut subest causa, ut contractibus nominatis & innominatis. *l. 7. §. 2. D. de pact.* Pactum ergo & contractus sunt species conventionis sibi invicem oppositæ. Deinde contractus obligationem parit, pactum vel transactio non parit. *dd. ff. Diss. DD. Alii aliter, ut videre est apud Conn. §. Comm. §. n. 9. Don. in rubr. C. de pact. Wesenb. in parat. ad d. t. n. 2. Treutl. vol. 2. disp. thes. 1. lit. d.* Pactum recte definitur in *l. 1. §. 1. D. de act. transactio in l. 1. de trans. ubi nihil expungendum puto. Vide Duar. ad d. l. 1 §. 3. de pact. Diss. DD. arie. Contractus definitio exstat in d. l. 7. §. 2. eod. quod scilicet sit conventio, cui causa obligandi subest. Diss. vide apud Hæn. disp. 13. q. 2. Hinc apparet, neq; pacta legitima, neq; pacta in continenti adjecta contractus esse, aut cum contractibus confundenda, sed potius pacta nuda esse & causa carentia. *d. l. 7. D. de pact. l. 10. §. 13. C. eod. l. 30. ff. de usur. §. l. 10. C. eod. Diss. DD. Alii aliter, quos vide ad d. l. 6. §. Tim. Fabr. d. disp. 22. thes. 5.* Usu receptum est, ut etiam ex nudo & simplici pacto, transactione & contractu innominato ante ullam dationem aut factum actio nascatur. Imo, inquit Lambert. Goris, hoc apud Nos analphabeto cuique innotuit. *L. Gor. adversar. c. 4. tract. 1. Gudelin. d. lib. 3. c. 5. Zyp. in not. r. belg. tit. de cont. stipul. Tulden. in comm. ad Inst. c. lib. 3. Chrislin. decis. 91. vol. 2.**

IV. Ad *pr. tit. 1 §.* quæritur, an in mutuo ex meo
tu

tuum, ideoque alienatio fiat? Aff: *d.pr.* Diff. *Salmas. cap. 1. de usur. & stercor. diatrib. de mutuo.* Sed an sit verbi origination, an potius allusio, non est omnium constans opinio. Nos posterius asserimus. *arg.pr. Inst. de testam. ordin. & arg. l. 1. pr. D. de novat.* Diff. *diversimode* vide apud *Tim. Fabr. d. disp. 22. thes. 8. & Ant. Matth. disp. 17. Pandect.* Ut autem in mutuo ex meo fiat tuum, requiritur ab utraque parte animus mutui contrahendi. *l. 55. D. de O. & A.* Quare si unus donaturus pecuniam dederit, alter quasi mutuam acceperit, neque mutuum, neque donatio est, magisque est nummos non fieri accipientis. *l. 18. D. de reb. credit.* Quamvis itaque in hoc casu dominium stricto jure transierit. *l. 36. D. de adquir. rer. dom.* quod ex utraque causa dominium transfertur; tamen datur condictio (stricto jure scil. alias rei vindicatio) si nummi adhuc existent, cum alia opinione acceperit accipiens. *d. l. 18.* Diff. *DD. Alii aliter.* Porro ex his constat, mutuum esse non posse, nisi proficiatur pecunia vel vere vel ficte. *l. 2. §. 3. & l. 15. D. de reb. credit.* cui non obstat. *l. 34 pr. D. mand.* Nam illic casus est, ubi in alia Provincia procurator, in alia dominus agebat, ita ut fictio brevis manus ibi locum habere nequeat, juxta *l. 74. de cont. empt.* Vel dic. *d. l. 34.* loqui de stricto jure. *Busf. ad d. l. 15.* Diff. *DD. Alii aliter*, quos vide apud *Tim. Fabr. d. disp. 22. thes. 9. lit. b. Cuj. 8. obs. 8. Hotom. in epit. de reb. credit.*

V. Ad *d.pr.* quæritur, an mutuum sit contractus. Aff: rejecta communi *DD.* distinctione inter contractus proprios & improprios. Ratio est, quia definitio contractus ei competit. *pr. Inst. quib. mod. re cont. obl. & l. 1. §. 9. pr. & §. 3. D. de reb. credit. & d. l. 7. §. 2. de pact.* Vide usum apud *Tim. Fabr. d. disp. 22. thes. 6.*

VI. Ad *d.pr.* quæritur, an panes, pisces, carne mutuo dari possint? Aff: quoniam ad certum pondu

idus & certum numerum dari queunt, hoc est, ut ejusdem ponderis & bonitatis reddantur, ergo & mutuo dari possunt. *l. 2. §. 1. D. de reb. cred. & ibi Bart. ?* Diss. vide apud *Harp. add. pr. Inst. h. t. n. 62.* Caterum pacisci licet, ne eadem bonitas restituatur, salvo manente mutuo, quia de natura mutui est, ut res ejusdem bonitatis reddantur, de substantia, ut idem genus. *d. l. 2. pr. junct. l. pen. C. de rer. permut. & l. 5. §. 1. D. de præscript. verb.* Diss. vide apud *Fach. lib. 2. c. 69.*

VII. Ad *id. pr.* quæritur, an, creditis nummis, debitor alterius generis nummos (modo creditor ex eo non patitur damnum) solvere possit? Aff: *l. 99. D. de solut.* Ratio est, quia idem genus, scilicet pecunia, redditur, & affectus in pecuniam non cadit. *l. 3. D. de reb. in lit. jur. & d. l. 2.* quæ sententia Consuetudine recepta est, teste *Fachin. lib. 2. c. 50.* Diss. vide apud *Eund. l. loc.* quibus adde *Wesenb. in parat. ad d. tit. n. 12.* Utrum Gallia vide apud *Bus. ad l. 2. de reb. cred.*

VIII. An ergo pro vino vel frumento mutuo dato, invito creditori pecunia reddi potest? Nequaquam, quia tunc diversam, non idem genus restituetur, contra *l. 2. pr. D. de reb. credit.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 2. cap. 69.* quorum sententiam Usus sequi videtur. *Merul. l. 4. dist. 4. sect. 3. tit. 1. c. 2. n. 21.* Potest tamen debitor creditori easdem species reddere: nam quod debitor idem genus refundere teneatur, in favorem ejus introductum est. *d. l. 2. pr.* cui unusquisque renunciare potest. *l. pen. C. de pact.* Diss. *Azo ad t. C. si cert. pet. n. 18. Dec. in d. l. 2.*

IX. Verum quid, si vinum aut frumentum mutuum non exstet, & forte in judicio petatum sit? In contractibus stricti juris nec tempus moræ, nec contractus, nec rei judicatæ, sed simpliciter spectatur tempus litis contestatæ, quanti tunc fuerit. *l. vinum & l. 2. D. de reb. cred. l. ult. de condict. tritic. & l. 3. §. 2. D.*

F ff

com.

commod. Ratio est, quia iudex in huiusmodi contractibus formulæ petitionis tanquam glebæ terræ adstrictus est. *l. 99. D. de V. O.* atque ita per litis contestationem convenisse videtur. *l. 3. §. 11. D. de pecul. junct. d. l. 22.* In contractibus bon. fid. tempus rei iudicatæ spectatur. *d. l. 3. §. 2.* Ratio est in §. 30. *Inst. de act.* Vide *Donell. ad d. l. 22. Diss. DD. varie*, ut videre est apud *Duar. c. 7. t. C. si cert. pet. Hotom. illust. quæst. 16. Fab. 16. conj. 1. & seqq. Goedd. c. 5. de mut. n. 102. & seqq. Bronch. cent. 2. aff. 19.* Moribus hæc distinctio abrogata videtur, quum omnes contractus bonæ fidei sint. *Gudel. d. lib. 3. c. 13. Rebuff. ad const. Reg. tom. 3. tract. de fruct. art. 1.* Vide *disp. nosl. 21. ad lib. 12. P.*

X. Sed quid si nihil convenerit, neque debitor in mora fuerit? Debitor mutux pecuniæ, valore nummorum mutato, duntaxat idem genus, eandem quantitatem & bonitatem restituit. *l. 2. §. 3. D. de reb. cred. junct. arg. l. 19. D. cod.* ideoque spectatur æstimatio, quæ tempore contractus fuit, non quæ fuit solutionis. *c. olim causam. de censib.* Quæ sententia frequentius obtinuit. *Myns. cent. 4. obs. 1.* Adde *Molin. in tract. de usur. q. 92. n. 693. & seqq. S. Matth. de Affl. dec. 90. Imbert. in Enchirid. jur. Gall. lit. m. Diss. DD. comm. teste Boër. dec. 327. & Neost. dec. 37.* atque ita etiam sæpe iudicatum, testatur *Boër. d. dec. Ann. Rob. lib. 1 rer. jud. c. ult. Christin. vol. 3. dec. 1. Jacob. Coren dec. 16 & 23.* Imò magis communiter & usu hanc sententiam receptam, testatur *Treutl. disp. 29. vol. 2. th. 2. lit. c.*

XI. Denique quæritur ad *d. pr. in fin.* an conditio certi, quæ ex contractu mutui nascitur, generalis an specialis sit? Aff: prius *l. 9. pr. & l. 23. D. de reb. cred.* Diss. vide apud *Harpr. ad d. pr. Inst. n. 128. Vinn. ad pr. h. t. Ant. Fab. decad. 83. error. 3. & Tim. Fabr. a disp. 22. thes. 9.* sed frustra de hac quæstione laborant Interpretes, cum hodie non opus sit nomen actioni

ex

exprimere. *Harp. ad d. pr. n. 129. Zyp. d. lib. tit. de mod. proced.* Uberiorem usum de mutuo vide apud *Georg. Schultz. ad h. t. Inst.*

XII. Ad §. 1. quæritur, an conductio indebiti recte referatur inter contractus, qui re contrahuntur? Aff: *d. §. 1.* sed rectius tamen inter quasi contractus. §. 5. *Inst. de oblig. quæ quas. ex cont.* Diss. *DD. Alii aliter.* Vide *Donell. comm. 16. Tim. Fab. d. disp. 22. th. 10. Arum. exercit. 15. thes. 14.* Sed hæc de lana caprina. Videamus, an indebitum errore juris solutum repeti possit? quod affirmo, si agatur de damno rei suæ amittendæ. *l. 7. § 8. D. de jur. § fact. ignor. l. 7. de condict. caus. dat. § l. 1. ut in poss. leg. nisi subsit naturalis obligatio. l. 13. pr. l. 40. de condict. indeb.* secus si agatur de compendiis seu lucro cessante. *d. l. 8. § l. 9. C. ad l. Falcid. Christin. vol. 3. dec. 8. n. 3.* Vel si ita non est de iure Romano, saltem ita esse debet in rei veritate. Quis enim singula jura scire potest? Quis semper in iniquo quoque negotio adire JCrum. Fiat justitia, licet etiam temere fecerit, quod non consuluerit; & propter hoc ut puniatur, per me licet, ut discat cautius mercari & adire Advocatos. Vide *Mantic. decis. 78. Diss. Donell. lib. 1. comm. c. 21. Duar. c. 3. ad tit. D. de condict. indeb. Bronch. cent. 2. ass. 36. Arum. exerc. 15. thes. 15. Hænon. disp. 13. thes. 6.*

XIII. Ad §. 2. quæritur, an commodatarius tantum culpam levissimam præstet, non etiam casum fortuitum. §. 2. *Inst. h. t. § l. 5. §. 2 commod.* nisi eum in re receperit. *d. §. 2. l. 5.* & an eo casu de insolito quoque teneatur? Aff: *d. l. 5. junct. l. 78. §. ult. D. de cont. empt. § l. 15. §. 2 D. Loc. Pinell. in l. 2. C. de resc. vend. l. 3. n. 30. Diss. Gomez. lib. 2. var. resol. c. 3. n. 19. Gail. 2. obs. 23. n. 18. Donell. 16. comm. c. 50. § Plures, quos refert Fachin. l. c. 86.*

XIV. Cæterum magna DD. altercatio est, utrum
Fff 2 ad

ad hoc ut commodatarius teneatur ad casus fortuitos, sufficiat pactum generale de omni periculo aut casu fortuito: an vero requiratur, ut casus fortuiti specialiter enumerentur? Prius agnosce. *l. 9. §. 2. D. locat. junct. l. 7. §. 7. D. de pact. & l. 39. mand. Pinell. in d. l. 2. c. 3. n. 26. Diss. Costal in l. 4. §. 4. D. si quis caut. in jud. & Alii, quos refert Harpr. ad §. 2. Inst. h. t. n. 35.*

XV. Ad *d. §. 2.* quæritur, an sicut ob dolum, sic etiam ob latam culpam commodatarii rem commodatam non restituentis vel exhibentis, juretur in litē? Aff: *l. 3. §. 2. D. comm. l. 2. §. 1. & l. 5. §. 3. D. de in lit. jur. junct. l. 226. D. de V. S. & l. 32. D. de pos. Diss. DD. pleriq; in d. l. 5. Vide Bronch. cent. 2. aff. 30. Hodie jus jurand. in litem non est in usu, sed judices ex æquo & bono id quod interest, definiunt. Zyp. d. lib. tit. de jurejur.*

XVI. Ad *§. 3.* quæritur, an res immobilis deponi possit? Aff: Nam si actio sequestraria competat ex depositione rei litigiosæ immobilis, cur non & actio depositi ex deposito rei immobilis non litigiosæ *l. 1. & l. 17. D. de pos.?* Adde, quod res immobilis commendari atq; commodari possit. *l. 24. D. eod. & l. 1. §. 1. D. comm. junct. l. 5. §. 4. D. eod. Diss. DD. com. ad §. 3. Inst. h. t. quos sequitur Arū. exerc. 12. th. 14. Sed siue actio depositi, siue mandati, siue præsc. verb. cōpetat, hodie parum interest. Vide thes. 10. Videamus potius, an sequestratio judicialis regulariter prohibita censeatur? Nos, nulla adhibita distinctione inter res mobiles vel immobiles, corporales vel incorporales seu quantitates, affirmamus *l. un. C. de prob. seq. pec. junct. l. 178. de V. S. Myns. cent. 5. obs. 35. Hinc Moribus ubique fere obtinet, ut ad eam non deveniatur, nisi ex causa necessitatis. Qui Mores constitutionibus Pontificiis confirmantur. c. 1. 2. & 3. de sequest. poss. Vide Busf. ad l. 5. §. 1. & 2. D. de pos. Diss. Cuj. in parat. C. de prohib. seq. pec. Robert. lib. 1. sent. jur. c. 5. & Plures Alii,**

Alii, quos novissime sequitur *Perez. ad d. l. unic.* Moribus propter chirographum vel aliud liquidum instrumentum fit sequestratio seu consignatio pecuniæ debitæ apud judicem Scribas, quam *Namptissiment* vocant. *Zyp. d. tract. tit. de sent. & re jud. Merul. lib. 4. dist. 4. sect. 2. tit. 8. cap. 3.* An & quo modo hodie possessio sit apud sequestrem, vide apud *Busf. ad l. 39 D. de adq. poss. & l. 5. & 6. D. de pos.*

XVII. Ad *d. §. 3.* quær. an propter impensas in rem depositâ factas detur retentio? Neg: *l. 11. C. de pos. & arg. l. ult. §. 1. in fin. C. de compensat.* Ratio est in *l. 17. de judic. Diss. Placentin.* cujus sententia obtinuit, ut ait *Sichard. ad d. l. 11. n. 6.* Vide *Christin. dec. 48. vol. 3.* Quo pacto actio depositi privilegiata sit, vide apud *Fabr. ad lib. 4. C. tit. 25. def. 3.*

XVIII. Ad *§. 4.* quær. an, si restitutio pignoris non inducat remissionem debiti. *l. 3. D. de pact. inferat tamen liberationem pignoris?* Aff: *d. l. 3. & arg. l. 2. §. 1. D. eod. & arg. l. 1. de lib. legat. Cuj. ad d. l. 2. Diss. Duar. ad d. l. 3. & ibid. DD. comm. teste Hæn. d. disp. 13. th. 15.*

XIX Ad *d. §. 4.* quær. an res aliena pignori dari possit, ita ut competat actio in rem? Neg: ex liquido jure in *l. 2. D. de pign. act. l. 1. 2. 6. & 7. Cod. si alien. res pign. dat.* Diss. *Pet. Fab. lib. 2. semest. c. 17.* Vide *Harp. ad §. ult. Inst. h. t. n. 145. & seqq.* Sed admodum contr. juris est, ecquid convalescat pignus ad dandam saltem utilem actionem hypothecar. adversus dominum rei pignoratæ, qui heres exstiterit debitori? Nos affirmantibus subscribimus. *l. si Titio 22. D. de pign. & hypoth.* quæ lex in æquitate fundata est, secundum *l. 177. D. de R. J.* Sed illa æquitas tempore Pauli haud fuit recepta, aut à Triboniano omissa in *l. 41. D. de pign. act.* Vide *Cuj. 19. obs. 25. & Busf. ad d. l. 41. Diss. DD. comm. teste Harp. ad d. §. ult. n. 161. & seqq.*

XX. Ad *d. §. ult.* quær. an species pignoris sit

Fff 3

an.

antichresis, & an expressa ob incertum proventum ac pretium fructuum licita sit, etiam si legitimum modum usurarum excedat? Aff: propter incertum eventum & pretium fructuum. *arg. l. 12. § 23. C. de usur.* Diss. vide apud *Harp. ad d. §. ult. c. 215. And. Gail. 2. obs. 3. Ant. Fab. part. 1. de err. pragm. decad. 9. err. 5. & seqq.* Usus *an* *en* *en* *en* vide apud *Zyp. d. lib. titul. de pign. act. Myns. cent. 6. obs. 71.* Vide præterea *Gail. 2. obs. 3.* Huc pertinent quoque non nihil Repressaliæ, de quibus vide *Harp. ad h. §. Myns. cent. 6. obs. 1. & Jo. an. Pap. lib. 5. tit. 3.* ubi res judicatas & arresta refert.

DISPUTATIO JURIDICA

DECIMA-SEXTA

DE VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

Ad Tit. 16. 17. 18. 19. & 20. Inst. Lib. 3.

Resp. JOANNE STRICK D. de LINSCHOTEN *Ultraj.*

I. **A**D *pr. tit. 16.* quæritur, an ex eo, quod stipulatio à stipulo (quod veteres firmum dixerent) appellatur, recte vulgo *DD.* colligant, stipulationem cæterorum contractuum firmandorum gratia inventam esse, & nunquam per se & sine alterius contractus aut causæ adminiculo subsistere? Neg: quia contractus singuli per se consistunt. *l. 7. §. 1. D. de pact. & sua vi actionem pariunt. l. 3. § 27. D. de O. § 4.* Itaque stipulatio non contractuum firmandorum, sed obligationum firmandarum causa, introducta est. *d. l. 7. §. 12. D. de pact. præsertim naturalium & infirmarum. l. 27. C. eod. Paul. 5. sent. 3.* Adde *Tim. Fab. disp. 23. th. 1. lit. a.* Adde *§ l. 27. §. 2. D. de pact.* ubi stipulatio tollitur per stipulationem, quia in stipulationibus, inquit *JC.* jus continetur. Plures ratio-

rationes vide apud *Arum. exercit. 13. thes. 2. Harp. ad d. pr. Inst. d. tit. n. 37.* Diss. *DD. comm.* quos sequitur *Tim. Fab. d. loc. lit. c. Bacchov. ad Treutl. vol. 2. disp. 27. pr. & plures Alii*, quos vide apud *Arum. & Harp. dd. loc.* Sed quæstio nullius pretii, quia nullius usus est.

II. Ad *d. pr.* quæritur, an stipulatio sit contractus ex jure Civili introductus mutua interrogatione & responsione constans? Aff: quia est contractus proprius, qui jus vel causam sive negotium in se continet, videlicet solennitatem verborum, aut saltem serium animum contrahentium, qui ex interrogatione & responsione præsumitur. *d. l. 27. §. 2. l. 83. pr. D. h. t. & arg. §. ult. Inst. de Oblig.* Diss. *DD. comm.* teste *Soarez. in thes. recept. sent.* Vide *Harp. ad d. pr. Inst. n. 6. & seqq.* Quod sit contractus juris civilis, diximus in *disp. prima.* Diss. vide *ibid.* & apud *Harp. ad d. pr. n. 23. Arum. d. exerc. th. 1. Hænon. disp. 14. cont. 1.*

III. Ad §. 1. quæritur, an verborum obligatio non tantum ex stipulatione, sed etiam ex aliis causis, ubi solennitates verborum adhibentur, oriri possit? Aff: ex *l. 13. pr. D. de accept. junct. l. 8. §. 3. D. eod.* Ad *Bacchov. ad Treutl. vol. 2. disp. 27. thes. 1. lit. i.* Diss. vide apud *Fachin. 3. c. 8. & Hænon. d. disp. 14. q. 2.* Sed frustra hac de re laborant Interpretes, quum Moribus nostris unusquisque teneatur ex sua simplici, sed seria tamen promissione, & nulla amplius sit differentia inter stipulationem & pactum. *Gudel. de jure noviss. lib. 3. c. 5. Christin. vol. 2. dec. 91. Gomez. 2. resol. 9. n. 3. Tulden. comm. hic c. 2. Vinn. ad §. 1. Inst. h. t.* Quare & hodie stipulationes scriptis inter absentes & præsentis etiam à mutis & surdis contractæ valent, si non ut stipulationes, saltem ut conventiones efficaces & obligatoriæ, contra §. 1. *Inst. h. t. & l. 1. pr. D. eod.* Diss. *Wesenb. ad §. 11. Inst. de inutil. stipul.* Imo quæcunque hodie per Notarios vel Alios in contractibus

adhibentur, haud necessario aut de substantia fiunt, sed tantum ex consuetudine & enixæ voluntatis ostendendæ gratia. Ratio est in c. 5. *Matth. v. 37. Rom. i. v. 31.* Adde *Schultz. ad §. i. h. t. & Christin. dec. 177. vol. 4. Diss. Arum. disp. 22. th. 1. & Alii plures.*

IV. Ad d. §. i. quæritur, an ille, qui stipulanti dabit? promisit dabitur, obligetur? Aff: quoniam dicta stipulatio impersonaliter concepta ex vulgari intellectu verborum satis innuit serium & congruum promittentis animum, ergo nullus dubitet, hanc pure & efficaciter, etiam de jure civili initam esse. Adde *arg. l. 1. §. 2. l. 134. §. 1. & seqq. D. h. t. & arg. §. 5. in fin. Inst. de inutil. stipul.* Plures rationes videre est apud *Cujac. & Donell. ad l. 5. D. eod. Diss. DD. comm. teste Bronch. cent. 4. aff. 38. quos sequitur Wesemb. in par. D. eod. n. 4.*

V. Ad §. 2. quæritur, an debitum ex stipulatione pure facta confestim peti possit? Aff: d. §. 2. h. t. & l. 56. §. 4. D. eod. sed judex modicum tempus debitori indulgere tenetur. *arg. l. 21. Si debitori. D. de judic. Diss. DD. comm. teste Hænon. disp. 14. q. 4.* Sed breve illud spatium, quod nulla lege definitum est, arbitrio judicis relinquitur. *l. in fraudem 45. §. 10. D. de jure fisc. Menoch. de arbitr. jud. lib. 2. cent. 1. cas. 27.* Atque ita Moribus passim servatur, etiam in solutione rei judicatæ, contra l. 2. & 3. C. de usur. rei jud. *Neostad. dec. 31. Gudelin. lib. 4. c. 16. Zyp. in not. jur. Belg. tit. de dilation.* Vide tamen *Treutl. disp. 29. vol. 2. thes. 2. lit. i.* An debitor invito creditori ante diem solvere possit disputo ad *tit. ult. Lib. 3.*

VI. Ad d. §. 2. & 4. quæritur, an quælibet stipulatio etiam conditionalis ad heredem & in heredem transferatur? Aff: d. §. 4. h. t. & l. 57. D. eod. Ratio est in l. 9. D. de probat. nisi convenerit, ut ita demum stipulationi locus esset, si conditio existeret vivo stipulato

latore, vel quo alio. *l. qui Romæ* 122. §. 4. *D. h. t.* Diff. *Alciat. lib. 1. dispunct. 13* *Comman. comm. 3. Duar. ad d. l. 122. §. 4.* & vulgo *DD. aliter*, teste *Harp. ad §. 4. Inst. h. t. n. 15.* Arbitrarias autem conditiones sive potestativas plerique *DD.* existimant deficere morte ejus, in cujus potestatem & arbitrium collatæ sunt. *Gail. 2. obs. 2.* Verum distinguendum potius, an facti sint, si-
ve alio modo personæ cohærentes; an vero eodē modo ab herede stipulatoris impleri queant. *Lult. D. de condit. institut. § arg. l. 15. D. de in diem addict. l. 8. de peric. § commod. rei vend. l. 2. C. de pact. int. empt. Cuj. in l. 58 h. t. Tuld & Vinn. ad d. §. 4. h. t.*

VII. Ad §. 3. quæritur, quid dicendum de stipulatione, *decem cum petiero, dabis?* Illa non conditionem, sed magis admonitionem significat, ut promissor solvat sine mora, ideoq; ad heredes transit. *l. in decem* 48. *D. h. t. l. 85 D. de condit. & demonstr.* Secus est in ista stipulatione, *decem si petiero, dare spondes?* hæc enim conditionalis est, quæque personæ cohæret. §. 4. *Inst. h. t. junct. l. 44. l. 69. & l. 109. D. de condit. & demonstr.* Diss. *Cujac. in d. l. 48.* Atque hinc apparet, quo pacto conditionalis creditor loco creditoris habeatur in *l. 10. & 54. D. de V. S.* & quandoque spem transferat ad heredes. *d. thes. 6. & d. l. 48. & 85.* Usū uberiorem vide apud *Ant. Tessaur. dec. 235.* An differentia sit inter stipulationem annuam simpliciter, & quoad vivam? Item an semel duntaxat debeantur 10. si stipulatus sum 10. quoad vivam, vide *Vinn. ad d. §. 3. h. t.*

Ad eund. §. 3. *h. t.* quæritur, an etiam cautio Muciana hic adhiberi possit? Negatur de jure Romano. *l. 7. de condit. & demonstr.* Vide *Arum. ad h. t. D.* Sed non video rationem, cur ante conditionem existentem quid peti possit. Adde *Gudelin. 2. c. 12.*

VIII. Sub conditione à Sejo quod sibi Titius de-

Fff 5

be-

bebat, stipulatus est quis, quæritur, an pendente conditione a Titio petere possit? Neg: *arg. l. 30. §. fin. D. de pact. l. 36. D. de reb. credit. l. 60. §. 1. D. de condit. indeb.* ubi etiam is, qui ab obligatione pura liberatur sub conditione, sub contraria conditione debere dicitur. *Donell. ad l. 56. §. fin. D. h. t. n. 9. Diss. Cujac. ad d. l. 56.* At quid, si stipulatio collata sit in arbitrium promissoris? Est invalida. *l. 17. §. l. 108. D. h. t.* Secus est in legato, quod sub hac conditione relictum est, *cum heres voluerit*; hoc enim, si heres se ante mortem non declaravit, ab herede heredis præstandum est. *l. 11. §. 6. D. de leg. 3. Diss. Cujac. ad d. l. 17. h. t.* Quod si tamen ille promissor rem tradiderit, recte ex stipulatione traditam asserimus. *l. 20. C. de pact. junct. l. 13. D. de condit. indeb.* Quod maxime procedit Moribus, quibus non tam ad rei formam, quam ad seriam contrahentium conventionem attenditur. Ratio est in *d. c. 5. Matth. v. 37. §. c. 7. v. 12. Diss. Goedd. c. 4. concl. 5. in fin. Hænon. disp. 14. q. 6.*

Ad §. 5. quæritur, an & quando ille, qui promissit, se certo loco soluturum, in loco domicilii conveniri possit? Sed Nos de hac quæstione ad §. 31. *de act.*

IX. Ad §. ult. verior & communior DD. opinio est, promissorem puri puri facti præcise ad hoc minime teneri, quod hoc sit contra naturam hominis liberi. *Duaren. ad l. 72. h. t.* sed liberari, præstando id quod interest. *d. l. 72. l. 14. l. 84. l. 112. §. ult. D. eod. §. l. 13. in fin. D. de re jud. Diss. Cujac. in d. l. 72. Coras. lib. 2. miscell. c. 3. Pinel. ad l. 1. part. 3. n. 25. C. de bon. matern. Vafq. illust. controuv. c. 25. n. 33. Bronch-cent. 4. ass. 41.* Quorum sententia juri Divino magis conveniens est. *d. cap. 5. §. 7. Matth.* etiam Moribus, utpote quibus ad factum promissor vi quadam, scilicet *hypothecæ* cogitur. Deinde ex eo confirmatur, quod assentientium assertio vera sit, quando promissioni facti

facti accessit iuramentum. *Fach. lib. 3. cent. c. 17. Chri-
stin. dec. 323. vol. 1.* Atqui Moribus & jure Canonico
nulla differentia inter promissionem simplicem &
iuratoriam conspicitur. *c. cum contingat ext. de jurej.
& cap. 1. ext. de pact.* Vide *Bus. ad l. 2. D. de jurejur.
Gudel. d. lib. 3. cap. 5.*

X. Promissiones in faciendo consistentes etiam
ad heredes transeunt. *l. 13. & l. ult. C. de cont. stipul.*
Ratio est in *l. 62. de R. J.* nisi in illis ex natura facti, aut
voluntate contrahentium persona promissoris spe-
ctata sit. *d. l. ult. D. de condit. instit. l. 44. D. de condit. &
demonst. & l. unic. §. ne autem 9. C. de caduc. toll. DD.*
Alii aliter. Vide *sis Cuj. & Donell ad l. 46. h. t. Arum.
disp. 22. thes. 14. & Bronch. cent. 4. aff. 47.*

XI. Ad *d. §. ult.* quæritur, an pœnam ultra du-
plum ejus quod in stipulationem principaliter de-
ductum est, stipulari liceat? Aff: *l. stipulatio 38. §. al-
teri 17. D. h. t.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 1. c. 50.* Sed
Moribus pœnæ quantitati adjectæ, si certo die pecu-
nia soluta non sit, tanquam usurariæ & per canones
damnatæ rejiciuntur, adjectæ vero factæ, in odium
non servatæ fidei tolerantur, præsertim cum fieri sti-
pulantis intersit. *Zyp. in not. jur. Belg. tit. de usur. circ.
fin. Gudel. d. lib. 3. c. 13. Papon. lib. 12. tit. 9.* quibus ad-
de *Ant. Fab. ad lib. 8. Cod. tit. 26. def. 9. & 14.* Sed cur
hic pacta non servantur? Statui tamen pœna possit in
eos, qui probabuntur in fraudem legitimarum usu-
tarum stipulari.

XII. Ad *§. 1. tit. 17.* quæritur, an duo rei debendi
etiam jure Novellarum in solidum teneantur? Aff:
*d. §. 1. l. 3. §. 1. D. eod. & l. 2. C. eod. junct. l. 32. in fin. C.
de appell.* Nec obstat *Nov. 99. c. 1.* quia loquitur de
duobus reis, qui pro se invicem fidejusserunt, ut innuit
ipsa inscriptio *d. nov.* quæ sic habet, *ἑκὼς ἀλλήλων*,
id est, de duobus reis, qui vice mutua fidejussores ac-
cepti

cepti sunt. *Donell. ad Auth. hoc ita C. eod. Diss. DD. comm. teste Gudel. lib. 4. cap. 7.* quorum sententia usu forensi recepta est, testantibus *Vinn. ad §. 1. Inst. de duob. reis* & *Tim. Fab. disp. 23. thes. 4.* Sed secus servatur Antwerpiae inter Mercatores. *Neostad. dec. 49.* Nos Mores communes probavimus in *Cens. nest. ad h. §.* ubi vide.

XIII. Ad *d. §. 1.* quæritur, an, quamvis stricto jure reus debendi, qui integrum debitum solvit, non habeat actionem contra correum, nisi eam à creditore petierit. *l. 76. D. de solut. l. 17. 36. & 39. D. de fidejuss.* tamen ex æquo & bono gaudeat actione negotiorum gestorum? Aff: *l. 1. & 2. D. de negot. gest. & arg. l. 32. D. de reb. credit.* Atque ita visum est Interpretibus communiter, & sæpe judicatum, testibus *Anton. Fab. C. suo. h. t. def. 1. Christm. vol. 3. decis. 114.* Diss. tamen idem *Ant. Fab. 11. conject. 6. & seqq. Bacchev. ad §. 1. Inst. h. t. Harpr. ad §. 1. Instit. de oblig. quæ quas. ex cont. n. 71.* Idem dixerim de reo stipulandi, qui partem totius debiti exacti cum altero communicare cogitur. *dd. l. 1. & l. 206. D. de R. J. Diss. Bart. in l. 11. h. t. Wesemb. eod. n. 7.*

XIV. Ad *§. 3. tit. 20.* quæritur, an ille, qui promittit, se curaturum vel effecturum, ut alius det vel faciat, liberetur à promissione, si tantam adhibuerit rei conficiendæ curam, quanta adhiberi potest? Affirm: quia actus agentium ultra illorum intentionem, imo ad impossibilem repromissionem extendi non debent. *l. 19. D. de reb. cred. & l. 185. D. de R. J. Bart. consil. 236. Schurff. cons. 15. cent. 1. Marant. disp. 2. n. 20. 23. & 27.* ubi hanc opinionem in practica servari testatur. Diss. vide apud *Fachin. lib. 3. c. 20. Hænon. disp. 14. q. 11. Tim. Fab. d. disp. 23. th. 7. lit. b. Vinn. ad §. 20. h. t.*

XV. Ad *§. 5.* quæritur, an eo casu, quo quis stipulanti decem quinque promittit, vel contra stipulanti quin-

quinque promissit decem, saltem in quinque obligatio nascatur? Aff: §. 5. *Inst. de fidejuss.* §. 1. §. 4. *D. h. t.* Adhæc, quod attinet stipulationem posteriorem, quæ magis controversa est, ejus veritatem hoc argumento demonstro, quod in ea manifestus constet de seria & enixa voluntate promittentis, quam si simpliciter ad interrogata responsum esset. Quare etiam autumem, nunquam apud Veteres dubitatum, an promissor obligetur saltem in summam concurrentem, sed an etiam in excurrentem. *d. l. 1. §. 4.* ubi JCr. decisionem quæstionis ponit in ea ratione, quod minor summa insit majori, nō vero in ea, quod illico placuerit diversitas responsionis, ut DD. perperam explicant. Et hæc sententia Moribus procedit omnimodo, quia apud Nos neque solemnitas, neque subtilis quædam rei natura aut forma, sed seria duntaxat respondentis promissio spectatur. Ratio est in *d. c. 5. Matth. v. 37. Diss. Cuj. in l. 1. D. h. t. Goedel. de cont. stipul. c. 4. n. 5 5. Tim. Fab. disp. 13. thes. 9. §. Alii plures.* Imo Moribus in ipsam summam excurrentem obligatio nascitur. Rationem vide in *Cens. nost. ad h. §. 5.* ubi & responsum ad *d. §.*

XVI. Ad §. 19. §. 20. quaeritur, de Notariis, sed frustra, quia Moribus Tabularios sive Notarios alteri stipulari posse, certum est. *Fachin. lib. 8. c. 91. Treutl. disp. 27. vol. 2. thes. 2. lit. e. Bronch. cent. 4. aff. 46.* Sed quid de ratihabitione? Etiam sine ea absentius per Notarium acquiritur; quoniam unusquisque ex sua promissione obligatur, ut supra sapius probavimus. Diss. vide apud *Fachin. d. lib. 8. c. 91.* Cæterum hæc aliter de jure civili obtinere, quidam recte arbitrantur. *arg. d. §. 19. h. t. §. l. 38. §. 17. D. h. t. Diss. DD. comm. teste Bronch. d. cent. 4. aff. 46.* Sed quid statuendum de persona non publica? Potest & illa stipulari alteri, propter rationes supra allegatas. Vide *Chri*

Christin. vol. 3. decis. 34. & vol. 4. decis. 177. & 209.
 Quinimo & jure Canonico stipulatio alteri facta sub-
 sistit. *arg. c. 1. ext. de pact. & c. quoties cordis. quæst. 7.*
 Diff. vide apud *Fachin. lib. 3. c. 19. quos sequitur Arum.*
disp. 22 q. 9. Hænon. disp. 14. q. 15.

XVII. Ad §. 24. quæritur, an turpes stipulationes
 ipso jure nullæ sint? Aff: *d. §. 24. & l. 123. D. de V. O. h.*
t. junct. l. 31. D. de O. & A. & l. 1. §. 3. D. quæ sent. sin.
app. resc. Diff. vide apud Arum. d. disp. 22. thes. 8. Ad
§. 25. disputavi thes. 7.

DISPUTATIO JURIDICA
 DECIMA-SEPTIMA

DE FIDEIUVSSORIBVS ET
 Literarum Obligationibus.

Ad Titul. 21. & 22. Instit. Lib. 3.

Resp. FREDERICO WITTEWAEEL Ultraj.

I. **A**D *pr. tit. 21.* quærit. an fidejussor & adpro-
 missor differant? Neg: *l. 5. §. 2. h. t. l. 43. &*
64. §. 4. D. de solut. Potest tamen & sequi &
præcedere obligationē principalē l. 6. §. 2. D. h. t. Sed
mandator semper antecedit tantū. l. 12. §. 14. D. mand.
Diff. Brech. ad l. 7. de V. S. Goedd. in tractat. de contrah.
stipul. c. 5. conclus. 6. n. 22. Hæn. disp. 15. q. 1. Sponsor
vero à fidejussore hic nihil differt. d. l. 7. l. 19. §. 2. D.
de Edil. edict. junct. l. 4. & 5. vers. idem est D. de neg.
gest. l. 30. h. t. l. 23. §. 1. mand. Diff. DD. plerique, teste
Harpr. ad d. pr. Inst. h. t. n. 4. Vide Hering. h. t. c. 3. n.
43. Moribus fidejussor non tantum sine mandato aut
rogatione, sed etiam absque stipulatione constituitur,
ideoque vix ulla differentia est inter constitutum &
fidejussionem. Gudel. in. de jure noviss. lib. 3. c. 11. Adde
Treutl. disp. 28. vol. 2. th. 4. lit. a.

II.

II. Ad §. 1. quæritur, an inter personas, quæ fidejube-
 bere prohibentur, referenda sit foemina? Aff: l. 3. h. t. ni-
 si renunciaverit beneficio SCti Vellej. siue in judicio
 siue extra judicium, modo vim ejus intellexit, aut cer-
 tiorata fuit per Notarium. l. ult. §. pen. D. ad SCt. Vellej.
 junct. l. pen. C. de pact. Atque ita per totum mundum
 receptum esse, testatur Alberic. in d. l. fin. Vide tamen
 Zyp. in notit. jur. Belg. tit. ad Vellejan. Diss. Vide apud
 Fachin 2. c. 60. Harpr. ad d. pr. n. 46. Sed quid, si jura-
 ta fuerit renunciatio? Servanda est, licet mulier certio-
 rata non sit. c. ex re scripto. c. cum contingit. ext. de ju-
 rejur. c. quamvis. de pact. in 6. Diss. Vide apud Fachin.
 lib. 2. c. 61 Joan. à Sande. lib. 4. tit. 11. def. 5. Hæn. disp.
 3. q. 7. Quid denique, si enormiter læsa sit? Nihilo-
 minus renunciationi stare tenetur. dd. capp Diss DD.
 comm. teste Gail. 2. ob. 77. n. 9. Harpr. ad d. pr. n. 60.
 Quinimo puto hoc SCt. hodie mulieribus nostris
 non competeret; quia satis sagaces sunt, & ideo illarum
 pacta servanda. Ergo & recte Carol. IV. abrogavit. d.
 SCt. Zyp. d. loc. Papon. lib. 12. tit. 5. arrest. 1. Nec obstat
 c. 30. Num. quia in specie loquitur de voto, quod
 Deo mulier fecit sine consensu mariti; aut loquitur
 de proprio jure Hebræorum. Vide Christin. decis. 36.
 vol. 3. & Tholosan. syntagm. lib. 24. c. 3. n. 25. ubi no-
 stram sententiam Tholosanæ receptam testatur.

III. Quid de eo, qui juravit, se nunquam pro ali-
 quo fidejussurum? Obligatur ex fidejussione, præser-
 tim pro amico seu divite seu paupere inita. l. 4. §. 1.
 D. h. t. Sed vix à perjurio liber erit. arg. l. 41. C. de
 transact. Diss DD. Alii aliter, quos vide apud Harp.
 ad d. pr. n. 29. & seqq. Vasq. de success. creat. §. 158. He-
 ring. de fidejuss. c. 1. n. 64.

IV. Ad d. §. 1. quæritur, an creditor fidejussorem
 dimittere teneatur, si debitor æque idoneum offerat?
 Neg: l. 45. §. 2. D. mand. & arg. l. 5. C. de O. & A. Diss.
 Dec.

Dec. n. 4. & Cagnol. n. 2. in l. 25. de R. J. Angel. in l. 22. D. de pignor. & hyp. Neguzant. tract. de pignor. part. 3. memb. 1. n. 21. Sed quid, si pignora offerat? Ne quidem ab initio auditur, si vel satisfacere vel fidejussores dare tenetur. d. arg. l. 5. & arg. l. ult. D. de usu & habit. l. 3. D. h. t. & l. 1. D. qui satisfacat. cog. Diss. vide apud Harp. ad d. pr. n. 65. Hænon. disp. 15. q. 2. Sed quid, si fidejussores reperire nequeat? pignora sufficere existimo. l. 25. de R. J. modo creditor inde nullum magnum damnum metuat. arg. l. 38. vers. constituimus D. de R. V. Quinimo promissor fidejussoris hoc casu liberatur, præstando cautionem juratoriam. arg. Auth. generaliter. C. de Episcop. & Cler. Diss. vide apud Fachin lib. 12. c. 63.

V. Ad d. §. 1. quæritur, an fidejussor pro dote restituenda vel conservanda à volente marito datus, obligetur? Aff: §. 1. Instit. h. t. & arg. l. 7. §. 6. D. de donat. int. vir. & uxor. l. 2. C. ne fidejuss. dot. dent. Plures rationes vide apud Arum. exercit. 13. thes. 12. Quod Moribus procedit omnimodo, quia simplex jus gentium sequimur. Diss. vide apud Fachin. 8. c. 76. Christin. vol. 3. dec. 141. Hæn. disp. 15. q. 4.

VI. Ad d. §. 1. quæritur, an obligationi ex delicto accedere possit fidejussor? Aff: si agatur ad pœnam pecuniariam, quamvis reus crimen confessus sit. l. 8. §. 5. l. 56. §. ult. l. 70. §. ult. D. h. t. & l. 4. D. de custod. & exhib. reor. Diss. DD. prope omnes, teste Hænon. disp. 15. q. 5. Arum. exerc. 13. thes. 13. Quod si autem crimen grave commissum esse constet, fidejussor recipi non potest. l. 3. C. de custod. & exhib. reor. & dd. ll. h. t. Ratio est in l. 13. pr. & l. 51. D. ad l. Aquil. Gom. lib. 3. var. res. c. 9. Diss. Men. lib. 2. de arb. jud. cas. 303. n. 16. & 17. Goedd. c. 6. concl. 23. n. 416. Wes. in parat. h. t. n. 4. Arum. d. exerc. th. 13. Hæn. d. disp. q. 5. & Plures Alii, quos refert Harp. ad §. 1. h. t. n. 29.

VII.

VII. Sed quoniam reus injuste etiam detentus aufugiens, pœnam incurrit. *arg. l. 7. C. unde vi § l. 17. D. de jud.* sequiturne inde, fidejussorem de tuto carcere sub pœna datum, obligari? *Aff: l. 8. §. 1. D. h. t. § arg. l. 32. D. de pact. Diss. DD. comm.* quos sequitur *Fachin. 9. c. 98. Hænon. disp. 15. q. 6.* Sed quid, si reus ob aliam causam accusatus est, sed necdum condemnatus, inciditne tunc in pœnam fidejussor, qui de præsentando reum sub certa pœna fidejussit? *Om-nino. l. sed etsi quis 4. §. 1. D. si quis caut. jud. Diss. vide apud Fachin. 9. c. 75.*

VIII. At quid de fidejussore, qui promisit sub pœna reum præsentare toties, quoties à iudice fuerit requisitus? Pœnam non præstabit, si reus postea in carcerem conjectus aufugiat. *arg. l. 65. §. 10. D. pro soc. junct. l. 74. de R. J. Bus. ad l. 2. de cust. § ex h. reor.* ubi sæpius ita judicatum refert. Adde *Treutl. disp. 5. vol. 1. thes. 6. lit. e.* Diss. vide apud *Fachin. 9. c. 76.* Sed quid, si bis reum præsentavit? Non liberatur. *arg. l. 34. de R. J. § l. 99. pr. D. de V. O. Diss. vide apud eund. Fach. 9. c. 78. Matth. de Afflict. decis. 130. § ibi annot.* Quid de fidejussore, qui promisit reum intra certum tempus præsentare? Ille si non præsentavit statuto tempore, in pœnam incidit, quamvis non sit interpellatus. *arg. l. 12. C. de cont. stipul. § l. 26. C. h. t. Diss. vide apud Fachin. d. lib. 9. c. 77.*

IX. Minoris obligationi fidejussorem accedere posse, nullus ambigit. *d. §. 1. Inst. h. t.* sed an, minore restituto in integrum, fidejussor liberetur, juris controverſi est. Nos eum regulariter non liberari statuimus. *l. 3. §. 4. vers. sed an hoc § l. 13. pr. D. de minor. 25. ann. nisi dolo malo minor deceptus sit. l. 2. C. de fidejuss. minor. aut creditores sibi aliunde satisfacere possint. l. minor. 51. D. de procur. § l. si pupillus, 89. D. de adq. vel omitt. hered. Diss. DD. quos sequi-*

tur *Arum. exercit. 13. thes. 14. Bronch. cent. 1. aß. 60.*

X. Ad §. 4. quæritur, an exceptio divisionis ante condemnationem opponi possit? Affirm: *l. 10. §. 1. C. h. t.* ergo & ante & post litis contestationem, juxta *l. 8. C. de except.* Diss. vide apud *Salicet. in d. l. 10. Sichard. ad eand. Pon. ibid. n. 2. 15. seqq.* Exceptio vero ordinis excussionis, cum dilatoria sit ex merito causæ, ante litem contestatam opponenda est. *l. 19. C. de probat. §. 1. 9. C. de except. Ant Fab. Cod. suo h. t. def. 38. Papon lib. 10. tit. 4. arrest. 21.* Diss. *Gail. 2. obs. 27. n. 3. & plures Alii*, quos recenset *Fachin. 8. c. 52. Harp. ad §. 4. h. t. n. 26. Joan. à Sande lib. 1. rer. jud. tit. 7. def. 2.* In quibusdam Provinciis & Municipiis hæc beneficia ordinis & divisionis consuetudo non recipit. *Gudelin. de jure novij. lib. 4. c. 7 in fin.*

XI. Ad d. §. 4. quærit. an fidejussor, qui se ut principalem obligavit, ordinis beneficio renunciassè censetur? Affirm: arg. *l. si quando 109. pr. de leg. 1. junct. l. pen. C. de pact.* quæ sententia in foro receptior est, teste *Harp. ad d. §. 4. n. 30. Gail. 2. obs. 28.* Diss. vide apud *Fachin. 8. c. 54. Harp. d. loc.* Quid, si jurejurando fidejussor se obstrinxit? beneficio ordinis minime renunciassè intelligitur. arg. *l. ult. C. de non num. pec. & arg. l. 19. D. de reb. cred. junct. Auth. præsentè C. de fidejuss. C. veniens. c. Quinta vallis. ext. de jur.* Diss. vide apud *Fachin. l. 3. c. 15. Gail. 2. obs. 27. Harp. ad d. §. 4. n. 41.* An cedi actiones debeant etiam post solutionem, aut si actiones non cedantur, actio saltem negot. gestor. competat. Vide *Harp. hic ad d. §. 4. & disp. nost. præced. thes. 13.* An sufficiat generaliter renunciassè istis beneficiis, vide *Schultz. ad h. t.*

XII. Ad §. 5. quæritur, an fidejussor, qui fidejussit in majorem summam, saltem in eam obligetur, quam ipse debitor debet? De eo apud Veteres nunquam dubi-

dubitatum fuisse arbitror. *arg. l. 1 §. 4. D. de V. O.* Ita-
que dixerim, hoc duntaxat in quæstione fuisse, num
teneatur etiam in ipsam summam excurrentem, seu
duriores causam. Sed placuit eos in duriores cau-
sam omnino non obligari. *l. 8. §. 7. D. h. tit.* Obstat
enim rei natura, ne scilicet plus sit in accessoria obli-
gatione, quam in principali. *§. 5. Inst. h. t.* Et hoc ita
non tantum in fidejussoribus, sed etiam in cæteris,
qui pro aliis obligantur. *d. §. 7. l. 8 junct. l. 1 §. ult. D. de
constit. pecun. l. 33. D. mandat.* Ut ut sit, fidejussor
qui pro majore summa fidejussit, quam reus debet
principalis, si non in summam excurrentem, saltem
in concurrentem obligatur. *d. l. 1 §. ult. & l. 33. junct.
l. 8. §. 7. D. h. t.* Ratio est in *d. l. 1 §. 4. D. de V. O.* Quæ
sententia absque dubio Moribus servatur, quibus
nulla est differentia inter fidejussorem & constituto-
rem. *Gudelin d. lib. 3. c. 11. Vienn. ad d. §. 5 h. t. Diss. DD.
Bacchov. ad d. §. 5. Moribus etiam in ipsam summam
excurrentem obligatio nascitur. Vide nostr. Censur.
ad d. §. 5. & §. 5. Inst. de inut. stipulat.*

XIII. Ad *d. §. 5.* quærit. an ex mora rei principalis
augeatur obligatio fidejuss. ad usuras, pœnas aliasque
accessiones? Neg: *l. 8. D. de eo quod cert. loc. l. 68. §. 1.
D. h. t. nisi fidejussit in omnem causam. l. 10. C. eod.
§. l. quæro §. 4. D. loc. Joan à Sande lib. 3. tit. 10. def. 4.
Diss. DD. Varii variè.* Sed quid, si creditor terminum
obligationis aut solut. debitori prorogaverit, incio
fidejuss. liberabiturne fidejussor? Liberabitur utroq;
casu à periculo futuri temporis, non præteriti, modo
debitor ad certum tempus obligatus fuerit, vel intra
certum tempus solvere debuerit; quia hoc casu &
ipse fidejussor ad certum tempus datus intelligitur.
l. 7. C. locat. l. 13 §. 11. D. eod. junct. l. 99. pr. D. de V. O.
Quod si simpliciter debitor debeat, & nullum tem-

pus certum obligationi ab initio præfixum est, creditor vero dilationem ad solvendum debitori concessit, fidejuss. ignorâre, neutro periculo liberabitur fidejuss. Imputet enim sibi, cur nō vigilaverit, & se ab obligatione fidejuss. liberare non studuerit. Adde *arg. l. 24. §. 1. D. de usur. l. si quis § 6. § 2. D. h. t. l. 91. §. t. D. de V. O. Vide Myns. cent. 6. obs. § 3. Schultz. ad h. t. sub fin. Diss. DD. varie*, ut videre est apud *Fachin. lib. 2. c. 88. & lib. 12. de 33. Joann. à Sande lib. 3. tit. 10. def. 5. Fabr. ad lib. 1. Cod. tit. 28. def. 25. Harpr. ad §. 6. n. 27. & seqq. Hænon. disp. 15. q. 14.* Sed quid de fidejussore, qui fidejussit pro judicato, quando reus vel actor appellavit? Vide *Christ. decis. 79. vol. 1. Bart. & Busf. ad l. pen. D. judicat. solv.*

XIV. Ad *tit. 22.* quæritur, an dicta literarum obligatio Veterib. incognita fuerit? Aff: *l. 1. §. 1. l. 4. l. 52. pr. D. de O. & A. l. 1. §. 3. D. de pact.* Diss. vide apud *Hænon. disp. 15. q. 15.* Exceptio autem non numeratæ pecuniæ tantum in contractu mutui & dotis, ubi res numeratæ vel datæ conscribuntur, locum habet. *l. 5. l. 14. pr. l. 15. C. de non num. pecun. junct. l. 2. §. 2. D. de reb. cred. & l. pen. §. 1. C. de const. pecun.* Diss. vide apud eund. *Hænon. d. disp. 15. q. 17.* Quid ergo de eo, qui sub spe futuræ numerationis testibus præsentibus pecuniam accepisse confessus est? Idem quod de illo, qui literis confessus est. *arg. l. 4. D. de fide instrum.* Adde *§. 2. Inst. de except. & l. 9. C. h. t.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 2. c. 85.*

XV. Sed potestne illa exceptio nō numeratæ pecuniæ opponi post biennium, debitore suscipiente onus probandi? Neq; à debitore per chirographum obligato potest. *pr. h. t. Inst. l. 10. l. 14. pr. §. 3. & 4. C. de non num. pec.* Neque à debitore verbis obligato potest. *d. l. 4. D. de fid. instrum.* Deinde eadem ratio in utroque debitore militat, ut scilicet puniatur negligentia,

tia, qua neglexerunt condicere, quod indebite promiserant. Diss. vide apud *Fachin. d. c. 85. § lib. 2. c. 81. Ant. Fab. ad tit. Cod. de non num. pec. def. 1. Harpr. ad pr. Inst. h. t. n. 12. § 34. Tim. Fab. disting. disp. 23. thes. 13.* Moribus quid servetur circa hanc exceptionem, videre licet apud *Rebuff. ad const. reg. de chirog. art. 2. Christ. vol. 3. decis. 37. Ant. Fab. Cod. suo d. t. def. 1. § ult. Grot. Introd. 3. c. 5. Gudelin. 3. de jure noviss. c. 6. Vinn. ad h. t. Zyp. tit. de except. in Notit. jur. Belg. Quid si quis renuntiaverit exceptioni de non numerat. pecun. ? Vide *Joan. à Sande lib. 3. tit. 2. def. 1. Deckher. lib. 1. dis. 6.**

XVI. Ex eodem capite punitur creditor, qui intra 30. dies apocham sive quietantiam suam non repetit, etiamsi onus prebandi in se recipere velit. *d. l. 14. §. 2. C. de non num. pecun.* Diss. vide apud *Harp. ad h. t. n. 59.* Usus vide apud *Auctores thes. 15. allegatos.* Sed quid de debitore, qui condemnatus bis solvit creditori, & postea invenit quietantiam ? Debitum solutum per condictionem sine causa repetere potest. *arg. l. si sponsus 57. D. de donat. int. vir. & uxor.* Ratio est, quia reperta quietantia, sententia ad non causam reducitur. *Bald. in l. 2. D. de condict. sine caus.* Diss. vide apud *Jason. in l. 35. D. de re jud. Paul. de Castro consil. 257. part. 2. n. 3. & seq. Berlich. dec. 62. Fach. 1. c. 51. § lib. 10. c. 83.*

DISPUTATIO JURIDICA
DECIMA-OCTAVA
DE EMTIONE ET VENDITIONE.

Ad Titul. 23. & 24. Lib. 3. Instit.

Resp. EVERARDO de WEEDE *Ultrajeet*.

I. **A**D tit. 23. quæritur, an hodie omnes contractus sint bonæ fidei. Aff: quia omnes actiones sunt bonæ fidei, ut probavi ad §. 28. *Inst. de act.* Vide *Tulden. ad h. t.*

Ad *rubr. tit. 24.* quæritur, an emptionis & venditionis vocabulo Veteres promiscue usi sint? Aff: *l. 19. D. de act. empt.* Unde sæpe emere pro vendere, & vice versa ponitur. *l. unic. C. si serv. ext. se emi mand. l. 34. D. de cont. empt. & passim.* Diss. *Cujac. 9. obs. 15.* Præterea venditionis verbum interdum ex paritate rationis omnem alienationem, omnemque contractum designat. *l. 29. §. 1. D. de stat. lib. l. 8. §. 11. D. quib. mod. pign.* Diss. *DD. Alii aliter*, ut videre est apud *Treutl. disp. 28. vol. 1. th. 1. lit. b.* Cæterum hic proprie significat cōtractum juris gentium nominatum, solo consensu initum, bonæ fidei, de merce emptori tradenda certo pretio nummario constituto. *l. 7. pr. & §. 1. D. de pact. l. 2. D. de O. & A. l. 8. pr. D. de cont. empt. l. 2. §. 1. D. eod. junct. l. 7. §. ult. D. ibid. & §. 1. & 2. Inst. h. t.* Diss. *DD. Varii varie*, ut videre est apud *Treutl. d. disp. thes. 1. Harp. ad tit. 23. Inst. n. 12. & ad pr. tit. 24. Lib. 3. n. 6. & seqq.*

II. Ad *pr.* quæritur, quoniam consensu constat emptio & venditio, an valeat inter Medicum & ægrotum contracta; an vero officio judicis rescindi debeat? Aff: prius, nisi lex vel consuetudo prohibeat. *arg. l. 3. D. de*

D. de extraord. cogn. § l. 9. C. de profess. § medic. Sed rectius sub pœna pecuniaria, non vero nullitatis. *DD. aliter*, quos vide apud *Matth. de Afflic. decis. 123. § ibi adnotat. Fachin. 2. c. 25. Harp. ad d. pr. n. 12. § seqq.* Sed quid, si erratum in nomine tantum, aut qualitate rei? Valet emptio, si in parte materiæ error sit, secus si in totius materiæ qualitate. *l. 9. §. 1. § l. 14. D. de cont. empt.* ita tamen, ut venditor ad interesse teneatur. *l. si sterilis 21. §. 2. D. de act. empt.* Diss. *Cujac. 2. observ. 5. Connan. 7. Comm. 6. § Plures Alii*, quos vide apud *Pet. Fab. in l. 67. de R. J.* quorum sententia in rei veritate, & juxta simplex jus gent. verior est, & in Gallia servatur. *Autumn. in Cens. Gall. ad d. l. 21.* Quid, si in accessionibus mercis erratum sit? Ipsa venditio subsistit, & ea res emptori debetur, de qua sensit venditor. *l. si in empt. 34. D. de cont. empt.* Est enim hic, quod sibi imputer emptor, cur legem contractui non dixerit apertiore, ut in *l. 7. §. 1. l. 72. l. 80. §. 1. D. eod.* Diss. *Cujac. lib. 1. obs. 10. lib. 9. obs. 37. lib. 23. c. 31. § in l. 83. D. de V. O. § Alii plures*, quos vide apud *Hænon. disp. 16. quæst. 4.*

III. Sed quum diximus, emptionem contractum esse bonæ fid. *d. l. 2. §. ult. de O. §. 1.* sequiturne, eam ipso jure nullam esse, si dolus eidem causam dederit? Aff: *l. 7. pr. D. de dol. mal.* Ratio est in *l. 3. §. ult. D. pro soc.* Adde *Neost. dec. 5. sup. Senat.* Dolus vero incidens purgatur, vel actione ex principali contractu, vel exceptione doli. *d. l. 7. §. 3. l. 9. pr. eod. § l. 11. §. 5. D. de act. empt. junct. l. 2. D. de dol. mal. except.* Diss. *Ultram. Belapert. Raven. Joan. Fab.* quos sequitur *Coras. 2. misc. 8. § 9. Wesenb. parat. de dol. Rob. 1. animadv. c. 1. 2. 3. 4.* Moribus vix nullitates in usu sunt, sed quoties quis factum suum irritum fieri vult, a Curia restituit. in integrum petere solet. *Zyp. tit. de in integ. rest. in Not. jur. Belg. Christ. ad ll. Mechlin. tit. 19. art. 21.*

IV. Ad *d. pr.* §. 1. de merce tradenda gravis quæstio est, & herba parietaria Dd. an eam venditor præcise teneatur tradere, an vero liberetur solvendo interesse, quanquam facultatem tradendi habeat? Nostro judicio insignem injuriam faciunt Veteribus Jctis, qui posterius affirmant, quasi cordatissimi illi juris Antistites venditori permississent, ut fidem datam fallere posset, præsertim in conventionem ultro citroque obligante, & contra *l. 1. pr. D. de const. pecun.* Dixerim itaque, nunquam controversum fuisse apud Antiquos, num venditor ipsam rem venditam, quæ exstat, tradere teneatur; sed an emptor, si venditor tradere nolit, agere possit ad interesse; an vero præcise debeat contendere ad ipsam rem venditam tradendam. Placuit autem, ut venditor ad interesse conveniri possit, vel propter contumaciam suam, vel quia culpa ejus res interit. *l. ex empt. 11. §. 2. l. 30. §. ult. D. ad. empt. §. 1. Inst. h. t. §. 2. Inst. de donat. junct. l. 4. §. 10. C. de act. empt. l. 1. pr. §. d. l. 11. §. 9. D. eod.* Quæ sententia communis frequentiori praxi recepta est, teste *Vinn. ad pr. Inst. h. t. n. 5.* Diss. vide apud *Fach. lib. 2. c. 30. Christ. decis. 324. vol. 1. Ant. Fabr. decad. 85. error. 4. Treutl. d. disp. 28. thes. 2. lit. c. Hænon. disp. 16. q. 12.* Venditorem quoque necessario teneri ad vacuum possessionem tradendam, eisi se non adstrinxerit, verius est. *l. 2. §. 1. l. 3. §. 1. D. de act. empt. l. 8. C. eod. Myns. cent. 1. obs. 53. Diss. Fabr. de mont. pr. q. 6. n. 66. Donell. 4. com. l. 30. ult. c. 19. Castr. in d. l. 2. Hæn. d. disp. q. 13.* Sed non necesse habet venditor, ut rem emptoris faciat. *d. l. 11. §. 2. §. de act. empt.* Diss. *Hotom. ad tit. D. de cont. empt. pr. Fab. de mont. q. pr. 4.* Quomodo & quando venditor teneatur de evictione, vide apud *Caballin. de evict. §. 3. Trentacing. var. resol. lib. 3. resol. 4. de empt. §. vendit. Gomez. tom. 2. var. resol. cap. 2. num. 33. §. seqq.*

V.

V. Verum ad *d.pr.* § 1. quæritur, an saltē cum dispendio arrharum à venditione resilire liceat? Nos distinguimus, ut ab imperfecta liceat. *l. contractus. 17. D. de fide instrum.* à perfecta non liceat. *arg. l. 6. C. de rescind. vend.* Ratio est in *l. 5. C. de O. & A. Diss. Dd. com. teste Soarez. in thesaur. recep. sent. in verb. arrhas. n. 274.* Sed quid de interesse, si à perfecta venditione resiliat emptor vel venditor? Eriam in id præter multā arrharum actio datur. *d. l. 1. D. de act. empt. § 1. 4. C. eod. junct. arg. l. pen. D. de transact. § 1. l. 115. in fin. de V.O.* Quum enim arrharum datio, & emptio venditio distincti sint contractus. *leg. 3. C. de spons. & arrh.* quid mirum, si producant diversos effectus. *arg. l. ult. D. de calumn. & Diss. vide apud Harpr. ad pr. h. t. n. 91. Hænon. disp. 16. quæst. 6. Fachin. 2. cap. 28.* ubi in fine testatur, sententiam suam, quæ statuit, arrhas tantum amitti, vel duplicatas restitui, Moribus receptam esse. Qui mores profecto juri Divino adversantur. *Rom. 1. v. 31.* Nisi dicamus, venditiones hodie datis arrhis celebratas solummodo sub conditione contrahi, ut si emptor non fuerit conventioni, arrham datam amittat, venditor duplum reddat. Vide etiam *Sichard ad l. 17. C. de fide instrum.* Sed quid de venditione contracta, de qua statim convenit, ut redigantur in scripturam? In ea ante instrumentum confectum pœnitentiæ locus non est, quia contrahentes scripturam duntaxat ad rei memoriam requisivisse videntur. *arg. l. 4. de pign. & hyp.* Secus est, si ab initio vel in ipso actu contrahendi hoc actum est, ut in scriptis fieret. *d. l. contract. 17. C. de fid. instrum.* quæ sententia rebus judicatis confirmatur. *Anton. Fab. C. suo de testib. d. § 33. fide instrum. def. 23. Diss. Salicet. in d. leg. 17. & plures Alii,* quos vide apud *Tessaur. decis. 197. & Fachin. 2. cap. 97.*

VI. Ad §. 2. quæritur, an pretium rei in uno nummo consistere queat? Neg: *l. pretia rer. 63. pr. D. ad l. Falc.* unde etiam pretio nummus opponitur in *l. 10. in. fin. D. de adq. poss.* Diss. *Cont. 1. disp. 16. Treutl. d. disp. 28. th. ult. lit. b.* Quin tamen conventio valeat instar donationis, si illa acta fuit, nemo dubitet. *l. 36. § 38. D. de cont. empt. l. 3. § 9. C. eod.* licet res necdum tradita sit. *l. 35. C. de donat.* modo nihil tentatum in fraudem legis. *d. l. 38. Diss. Dd. Alii aliter.* Sed quid, si res vendita est pro justo pretio? Valet venditio, quando pretium vel communi consensu populi, vel auctoritate Magistratus definitum est, aut a tribus peritis æstimatoribus definiri potest. *arg. l. 1. pr. D. de insp. vent.* quia his casibus pretium certum est, atque adeo emptio valida. *d. §. 1. h. t. junct. l. 12. D. de reb. dub. Dd. aliter,* quos vide apud *Fachin. 2. c. 1. Gomes. 2. resol. 2. Hænon. d. disp. 16. q. 9. 10.* Pretium quoque certum constitutum intelligitur, cum emptor emerit eo pretio, quod in arca habet. *l. 7. §. 1. D. cont. empt.* Diss. vide apud *Fachin. d. loc.* An & quomodo instrumentum venditionis, in quo nulla quantitas expressa est; vel testes, qui de certo pretio non testificantur, probent, vide apud *Gail. 2. obs. 13. Fachin. 2. c. 13.*

VII. Definitionem vero pretii arbitro commissam ad arbitrium boni viri redigi posse in casu manifestæ iniquitatis, consentiens est fere omnium *Dd.* opinio, sed invita. *l. ult. C. de cont. empt. § 1. Inst. h. t.* Ubi Justin. jus novum constituens arbitrio omnino standum esse voluit. Quod Moribus servandum puto in omni genere arbitriorum, quum unusquisque suæ conventioni adquiescere debeat. *Proverb. c. 6. Matth. c. 5.* nisi dolus probetur, aut magnis conjecturis præsumatur. *l. 1. §. 1. D. de dol. mal.* Vide *disp. nost. ad tit. D. de recept. qui arbitr.* Quid ergo, si in pretio emptor vel venditor ultra dimidium deceptus sit? No-

Nostro casu sciens prudensq; favori pro se introducto renunciasse intelligitur, juxta *l. pen C. de pact.* Sed si absque arbitrio tertii venditor vel emptor contraxit, & ultra dimidium justii pretii læsus sit, competit beneficium. *l. 2. C. de rescind. vend.* Quæ lex propter eandem humanitatis rationem locum habet in omnibus bonæ fidei contractibus. *l. 12. § 13. D. de ll. § S Ctis.* Vide *Christ. decis. 144. § 164. vol. 1. § Joan. à Sande. lib. 3. tit. 4. def 11. § seqq.* Moribus, quibus omnes contractus & actiones bonæ fidei sunt, etiam *d. l. 2.* in transactione obtinet, aut saltem obtinere debet. Quinimo infra dimidium circumventus in integr. restituendus est, qua de re egimus. *disp. 1. thes. 5. Diss. Dd. varie,* quos vide apud *Fachin. lib. 2. c. 16. q. 7. Papon lib. 16 tit. 3. arrest. 6.* Quid si emptor in re vendita thesaurum invenerit? Jure civili fit emptoris. *l. A. tutore 67. D. de R. V.* Sed Moribus rectius Principi adjudicatur. *Christ. vol. 5. dec. 6. § Cens. nost. ad §. 39. Inst. de rer. divis. § adq. rer. Diss. vide apud Fachin. 2. c. 20.*

VIII. Ad *d. §. 2.* quum in venditione redditus annui facile expediri possit, quæ rei venisse, quæ pretii nomine data videatur, quid solliciti Interpretes, an juste valeat. *Matth. 7. v. 12. §. 2. Inst. h. t. l. 8. D. eod. junct. arg. l. 8. §. ult. D. de per. § commod. rei vend. Nov. 72. c. pen. § Nov. 160. c. 1. c. regim. extr. de empt. § vend. ?* Quæ sententia passim usu servatur. *Gail. 2. obs. 7. § seqq. Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 3. Zyp. notit. jur. Belg. t. de empt. § vend. §. de reditib. § eor. luit Diss. vide apud Gail. d. loc. Fachin. 2. c. 43. § 44. § lib. 8. c. 2. Harpr. ad §. 5. h. t. n. 39.*

IX. Res pro alterius pecunia emptæ emptoris est. *l. 6. C. de R. V.* excepta pecunia militis proprie sic dicti. *l. 8. C. eod.* Item pupilli & minoris, *l. 2. D. quando ex fact. tut. Diss. Ant. Fab. lib. 5. conject. c. 9. Sichard. in d. l. 8.*

l. 8. Treutl. disputat. 15. volum. 1. thes. 5. lit. d.

X. Ad §. 3. quæritur, an periculum rei venditæ ad emptorem pertineat, simul ac de pretio convenit etiam si res vendita nondum sit tradita? Aff: *d. §. 3. h. t. l. 7. l. 8. l. 11. pr. D. de peric. & com. rei vend. l. 2. & ult. C. eod.* Ratio decidendi est in *l. 10. D. de R. J.* repetita in *d. §. 3.* vel potius, quia res vendita est, atque adeo venditor desit esse dominus. Vide *Grot. de jure bell. & pac. lib. 2. c. 12. §. 15.* Diss. *Cujac. in l. 33. D. locat. & in Tract. ad African. 8. Bocer. in l. 23. de R. J. cap. 4. n. 7. Borcholt. ad d. §. 3. Vultej. ad pr. h. t. n. 71.* Moribus sententia nostra in rebus mobilibus servatur, sed in rebus soli contraria, propter constitutionem Caroli V. anno 1529. edit. ubi venditio nulla dicitur, quæ non est facta coram Lege loci. Vide *Neostad. decis. 32. Sand. tractat de Effestucat. Vimm. ad h. §. n.* Sed cur pacta non servantur, & malo in *d. constit.* expresse occurritur multa pecuniaria? *Nehem. 19. 8. Rom. 1. v. 31. & Deut. cap. 19. v. 15. Matth. 18 v. 16.* Vide *Cens. nostr. ad h. §.*

XI. Qui promisit, se vendere aut venditurum esse, nō intelligitur periculum rei venditæ aut dominium in emptorem transulisse, licet rem tradiderit pretio accepto; quia illa venditio tantum pactum de vendendo continet, ut in *l. 21. §. 5. D. de act. empt.* Rei autem traditio ac solutio pretii duntaxat in securitatem emptoris, & per provisionem (quod ajunt) facta intelligitur ne interim alteri venditor venderet. Facit *l. veteribus. 39. D. de pact. l. 19. pr. D. de reb. credit. Jason. in l. 6. D. sol. mat. & conf. 117. lib. 1. Diss. Dd. comm. teste Fachin. lib. 2. cap. 5. Harpr. ad §. 2. h. t. n. & seqq.*

XII. Actus agentium non oportere extra illorum intentionem extendi, communis & vera regula est in *l. non omnis 19. pr. D. de reb. credit.* Qua itaque ratione jus accrescendi, vel potius commodum ejus in em-

emptorem hereditatis translatum dicitur, de quo minime cogitatum fuit? Hinc ipse JCrus. Ulpianus in *l. 2. §. 1. D. de hered. vel act. vend.* ait, in venditione hereditatis plerumque hoc agi, ut quod ex hereditate pervenit in id tempus, quo venditio fit, id videatur venisse. Utrique contractus strictiori modo interpretandi. *arg. l. 39. D. de pact.* ultimæ voluntates benignius & plenius. *l. 12. D. de R. J.* in quibus ob verisimilem voluntatem testatoris jus accrescendi locum sibi vindicat. *l. un. §. 10. Cod. de caduc. toll. & l. 7. de R. J.* Deinde violaretur analogia & proportio (quæ esse debet inter rē & pretium rei) contra *l. 63. ad l. Falc Diss. Bart. in l. 89. de leg. 3. Duar. lib. 2. de jure accresc. c. 6. Rob. 3. anim. 12. Arum. exerc. 14. th. 7. Anth. Matth. disp. Pandect. 24. Harpr. ad §. 5. h. n. 23. & Alii plures.*

XIII. Ad §. 4. quæritur, an ut ex contractu actio nascitur personalis. §. 1. *Inst. de act.* ita nascatur ex pacto de retrovendendo? Aff: quia in conitnenti adjectum pars est principalis contractus. *l. 7. §. 5. D. de pact.* Adde *l. 2. C. de pact. int. empt. & vendit. & l. 6. C. de rer. perm. & l. qui fundum 75. D. de cont. empt.* atque ita in Camera Imperii servari, testantur. *Myns. cent. 6. obs. 69. & Gail. 2. obs. 16. Diss. vide apud Fachin. lib. 2. c. 15.* quos sequitur Gallia, teste *Argent. ad consuet. Brit. art. 266. c. 9.* At quæritur, an isti actioni præscribatur 30. annis? Nos negantium partibus accedimus. *arg. l. 2. D. de via publ. & arg. l. 7. §. 4. Cod. de præsc. 30. ann.* Sane ubi non est negligentia, ibi non procedit præscriptio, & satis expressim ita convenit, ut quandocunque idem pretium offerretur, res vendita restitueretur. *d. l. 2. C. de pact. int. empt. junct l. 1. D. de constit. pecun. Myns. cent. 1. obs. 16. & 6. obs. 70. Gail. 2. obs. 2. & 18. Diss. vide apud Fachin. d. lib. 2. c. 13.* quos sequitur *Wesenbec. ad tit. de rescind. vend. Bronch. centur. 2. ass. 62.* Quod emptor non teneatur fru-

fructus computare in sortem, Moribus certum est, teste *Busf. ad l. 2. § 3. de in diem addict.* Quæstionis itidem est, an hæc actio extraneo cedi queat? Quod nos affirmamus, si in genere pactus est venditor; negamus vero, si sibi & heredibus prospicere voluit; quo casu de se conqueratur, quod non pactus sit apertius. *d. l. 39. D. de pact. Dd. aliter*, quos vide apud *Fach. d. lib. 2. c. 11.* An unus ex duobus venditoribus, qui cum pacto redimendi vendiderunt, possit redimere, si totum pretium offerat, vide apud *Fachin. 2. c. 2.* Moribus multorum locorum receptum est contra *l. 22. § seqq. C. mandat.* ut emptor actionis ultra quantitatem soluti pretii ad integrum debitum agere possit, quos probo *arg. l. 21. C. mand.* modo venditio non sit facta ex malitia. Vide *Ant. Fab. ad d. tit. C. def. 9. Zyp. notit. jur. Belg. tit. de hered. vel act. vend. in fin.* Plures quæstiones cum sententiis Pragmaticorum vide apud *Ant. Fabr. de error. pragmat. decad. 22. § seqq.*

XIV. Jure Romano prædia avita indistincte vendere licet, *l. dudum 14. C. de cont. empt.* Sed Consuetudine generali introductum est, ut prius proximis agnatis offerantur, aut venditio rescindi potest jure *αγκυρώσεως* sive retractus, vulgo *naestinge*. Ratio consuetudinis; quia lugubre est, paternas domos & antiqua majorum prædia in alienas manus devenire. *arg. l. 22. vers. nec vero C. de adm. tut. § l. 35. D. de minor.* Præterea jure sanguinis hoc cognatus cognato debet, ut, quum ejus nihil interfit, à quo pretium accipiat, prærogativam concedat proximo. *Levit. 25. v. 25. Ruth. c. 4. v. 4. Jer. 32. v. 7. § 8. c. constitutus. ext. de in integ. rest. lib. 2. feud. tit. 3. c. 1. §. si Titius.* Vide *Berlich. conclus. pract. part. 2. conclus. 39. n. 11. § seqq. Gail. 2. obs. 19. Zyp. notit. jur. Belg. tit. de empt. & vend. §. de retract. Christ. ad ll. Mechlin. tit. 11. art. 4. Treutl. d. disp.*

d. disp. 28. thes. 5. lit. d. Sed quid si istiusmodi prædium in solutum datum sit? Si solutio spontanea fuit, idem dicendum est. *arg. l. eleganter 24. D. de pignor. act. § l. 4. C. de evict.* si vero necessaria & à iudice imposita est, sic ut statuendum, propter rationes jam allegatas. Adde quod alienatio prohibita regulariter intelligatur voluntaria, non necessaria. *arg. l. 5. D. de pet. it. hered. § l. 13. D. fam. ercis.* Diss. vide apud *Harp. ad § ult. h. t. n. 282. § seqq. Bronch. cent. 1. miscell. ass. 58.* Quid si donatum sit? Retractui nullo modo locus erit. *arg. l. 1. C. de fund. patrim § l. ult. C. de jur. eph. R.* ratio diversitatis evidenter ex dictis constat. Diss. *Coras. lib. 3. miscell. jur. civil. c. 3. n. 4.* Plures quæstiones cum usu vide apud *Argentr. ad tit. 15. consuet. Britan. Chassan. ad consuet. Burg. Rub. 10. Franc. Grimand. de retract. gent. Papon. lib. 11. tit. 7. arrest. Joan. à Sande Lib. 3. titul. 5. definit. 1. § seqq. Jacob. Coren observat. 32.*

XV. Emptor post rem venditam acceptam in mora solvendi pretii existens, usuras velut interesse præstare debet, quamvis nullos ex merce vendita fructus perceperit. *l. cum quidam 17. §. 3. in fin. § l. 32. §. de usur. l. 2. C. eod. § l. 13. §. 20. D. de act. empt.* Diss. vide apud *Fachin. 2. c. 32. Harpr. ad § ult. h. t. n. 326.* Sed quid, si venditor rem non tradidit liberam; aut fideiussores, quos evictionis causa promissit, non dedit? Nihilominus emptor usurasolvere debet. *dd. II. junct. l. Julian. 13. §. 19. § 20. de act. emp.* Diss. vide apud *Fachin. d. lib. 2. c. 32. q. 2. Harpr. ad d. § ult. n. 329.* Plures quæstiones cum usu ad hanc materiam pertinentes vide apud *Christin. decis. 53. § seqq. plur. vol. 3. Ant. Fabr. ad lib. 4. Cod. tit. 28. § seqq.*

DISPUTATIO JURIDICA

DECIMA-NONA

DE LOCATIONE ET EMPHYTEVSI.

Ad Titul. 25. Instit. Lib. 3.

Resp. CORNELIO VAN HEEMSKERCK *Ultraject.*

I. **A**D *pr. tit. 25.* quæritur, quomodo definienda sit locatio conductio? Est contractus jurisgentium nominatus bonæ fidei solo consensu initus de rei alicujus usu vel opera hominis præstanda pro mercede certa confestim definita. *l. 5. D. de just. & jur. l. 7. §. 1. D. de pact. §. 28. Institut. de act. pr. Inst. h. t. l. 15. §. 1. D. eod. §. 4. h. t. l. 2. pr. D. eod. Alii aliter.*

II. Sed quomodo subdividitur locatio rei immobilis? Duplex est, expressa vel tacita. *l. 13. §. fin. & l. 14. pr. de locat.* Nisi in scriptis certum tempus conductioni præscriptum sit. *d. l. 13. in fin.* Unde emphyteusis ad tempus constituta tacite renovata dici nequit. *l. 1. C. de jure emphyt. junct. d. l. 13. in fin.* Diss. vide apud *Fachin. lib. 1. c. 84.* Apud multas gentes locatio agrorum non procedit absque intervenitu instrumenti, vulgo *huer sedulle* ex Constitut. Caroli V. promulgati anno 1515. Quæ quidem consuetudo juste (ob multas rationes in eadem expressas) scripturam desiderat, & neglectum ejus recte punit, sed male nullum declarando ipsum contractum locati, quia pacta quæ non sunt contra bonos mores vel conscientiam, custodienda sunt. *Nehem. c. 9. v. 8. Rom. 1. v. 13. & in ore duorum vel trium omne verbum consistit. Deut. 19. v. 15. Matth. 18. v. 16.* Vide *Grot. Introd. h. t. Vinn. ad pr. h. t. n. 3.* ubi etiam de abrogatione *l.*

34. *C. h. t. Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de pæn. Christin. vol. 3. decis. 109. n. 2.* Quare illa quæstio, an censeatur tempus redimendi prorogatum, si finito tempore locationis conductor in conductione manserit, Moribus nullum usum habet, nisi in locis, ubi scriptura non requiritur; quo casu tempus locationis minime prolongatum intelligitur. *arg. l. eum qui. 56. §. 4. D. de V. O. Diss. vide apud Fachin. v. c. 83.*

III. Ad *d. pr.* quæritur, an in longum & perpetuum tempus locatio contrahi possit? Aff: *ex l. 10. C. h. t. l. 32. D. eod.* Sed inde tacitam emphyteusin, aut utile dominium in conductorem translatum præsumi, nusquam traditum est. Adde *dd. ll. §. arg. l. 19. pr. D. de reb. cred.* Ut & versa vice emphyteusin ad tempus constitutam degenerari in locat. & conduct. Adde *l. 3. D. si ag. vectig. Pinel. part. 3. l. 1. C. de bon. mat. n. 66. Connan. 2. comm. 12. n. 2. Diss. DD. comm. teste Bronch. cent. 2. ass. 67.* Hinc locatio feudi etiam ad longum tempus sine consensu domini licite facta. *c. un. §. donare. qual. olim. pot. feud. nequaquam speciem alienationis vel emphyteuseos continet. l. 39. D. locat. Bus. ad l. 44. D. eod.* Atque ita Moribus servari, testis est idem *Bus. ad d. l. Diss. DD. com. teste Treutl. disput. h. t. thes. 2. lit. f.* Sed quid, si homo liber operas suas in perpetuum locaverit? Valet locatio. *d. l. 10. C. h. t.* Verum ad ipsas operas præstandas non tenetur. *l. 13. §. ult. D. de re Jud. Bus. ad l. 3. de stat. hom.* Moribus tamen dixerim teneri. Vide *disp. nost. 16. thes. 9. Diss. vide apud Schneid. ad tit. Instit. de jure person. Harpr. ad pr. Inst. h. t. n. 37.*

IV. Ad *d. pr.* quæritur, an merces in locatione consistere debeat in pecunia numerata? Disting: merces in locatione faciendi consistere debet in pecunia numerata. *l. 1. §. 9. D. de pos. l. 5. §. 2. D. præscript. verb.* Idem dicendum in locationibus fruendi,

H h h

endi,

endi, quando prædium urbanum conductum est. *l. 2. d. loc.* Secus est, si prædium rusticum locatum est; quia tunc merces in alia qualibet re fungibili consistere potest, nec tamen locatio in aliam speciem contractus transibit. *l. 19. §. 3. l. 35. in fin. D. locat. l. 8. §. 21. C. eod.* Ratio videtur, quia ex fundo fructus nascuntur, qui cum pecunia symbolisant. Vide *Gregor. Lopez. lib. 10. anim. 15. Bus. ad d. l. 2. D. h. t. Grot. de locat. §. conduct.* Diss. *DD. varie*, ut videre licet apud *Fach. 1. c. 82. Harpr. ad §. 2. h. t. n. 3. Hænon. disp. 16. q. 17. Christin. vol. 3. decis. 109.* Quid si nulla merces expressa sit? locatio contracta non est, *d. pr. §. 1. §. 2. instit. h. t. §. l. 2. l. 25. D. eod. l. 22. de præsc. verb.* Diss. vide apud *Treutl. d. disp. thes. 1. lit. f.* Sed si non est locatio, saltem est conventio, quæ servanda est. Nos hodie de nominibus actionum non magnopere solliciti sumus.

V. Quæritur autem, num prædii conductor, qui ad plures annos conduxit, & unius anni mercedem non solvit, expelli possit? Nos biennium hic præfixum fuisse, arbitramur. *l. quæro. 54. §. 1. §. l. 56. D. h. t. Auth. qui rem huiusmodi. C. de SS. Eccles. Diss. Coras. ad l. 2. C. de jur. emphyt. Harpr. ad d. pr. Inst. h. t. n. 71. §. seq. Bronch. cent. 1. misc. ass. 73.* quorum sententia vera est, & in multis locis usu recepta, si cōductor nec pensionem unius anni, nec fidejussores aut pignora sequentium annorum gratia præstitit. Quo facit. *c. 22. Matth. v. 41. Baro ad h. t. Inst.* Cæterum propria auctoritate dominus Conductorem expellere nequit. *d. l. 56.* ne quidem emphyteutam, qui intra binnum aut triennium non solvens canonem ipso Jure emphyteusi privatus intelligitur. *l. 2. C. de jure emphyt. junct. l. non est singulis. 176. R. J. Myns. cent. 3. obs. 65. Jacob. Coren. obs. 5. §. 22. Diss. DD. varie*, ut videre est apud *Fach. 1. c. 63. §. 95. Tiraquell. ad leg. 8. Cod. de revoc. donat. Bronch.*

Bronch. cent. 1. a. §. 82. Mores Galliae vide apud *Thol.*
Syntagm. lib. 27. c. 1. n. 6. Dec. Neapolit. apud *Matth.*
de Afflict. decis. 97. Imbert. Enchirid. lit. c.

VI. At quid, si post cessationem biennii aut triennii dominus canonem pœnam adjectam accepit sine protestatione? Juri expellendi renunciassè videtur. *arg. l. pen. D. de lege commiss. l. 23. vers. sin autem. D. de recept. qui arbit. ult. in fin. D. de eo quod vert. junct. l. pen. D. de pœn. Ant. Fab. in C. h. t. def. 16. Guid. Pap. quæst. 171. Grot. 2. Introd. 40. Diss. vide apud Fachin. 10. c. 99. §. lib. 13. cap. 77. Bronch. cent. 1. §. 83.* Sed potestne dominus pœnam & canonem simul exigere? Non potest. *arg. l. 12. §. 2. D. de pact. solut. l. 115. in fin. D. de V. O. Diss. Baldum. in §. 3. Inst. h. t.* Moram tamen celeri satis factiōe purgari posse, ad exemplum *c. ult. ext. de locat.* Moribus Hollandiæ receptum, testatur *Grot. d. loc.* Verum rectius *DD. comm. negant. d. l. 23. §. l. 23. D. de O. A. §. l. 113. or. D. de V. O.* Atque ita judicatum, refert *Afflict. decis. 174. Christin. vol. 1. dis. 157.* Diss. vide apud *Fachin. 1. c. 98.* quos sequuntur *Myns. & Schneid. ad d. §. 3. Inst. h. t.* Vide quoque *Jacob. Coren Obs. 5. §. 22.* In Gallia ne quidem mora amittitur emphyteusis, nisi in traditione aliter convenerit. *Tholosan. lib. 28. cap. 1. num. 6.* Sed quid, si dominus aliquid quinquidem per triennium, non tamen totum canonem accepit? Potest nihilominus emphyteutam privare emphyteusi. *d. l. 2. C. de jure emphyt. junct. arg. l. 85. §. 6. D. de V. O.* Quid denique, si unus ex heredibus, inter quos emphyteuticus ager divisus est, non solverit? Totus ager amittitur. *d. l. 2. §. arg. l. 5. §. ult. de V. O. §. l. 85. §. pen. D. eod. l. 12. §. 11. D. famil. exercisc.* Vide *Christin. dec. 107. vol. 1. Diss. Coras. in d. 2. n. 11. Myns. cent. 3. Obs. 66. Fach. 1. c. 97.* Quorum sententia juri Canon. convenientior est. *arg. c. suam.*

H h h 2

ext.

ext. de pæn. & Moribus, quod illi æquitatem potius, quam rigidum jus attendant.

VII. Ad §. 3. quær. quid sit emph. ? Est contractus nominatus, jure gentium introductus, bonæ fidei, quo prædium in perpetuum vel longum tempus datur utendum fruendum ea lege, ut colatur melius, que reddatur, nec liceat conductori successorive ejus id prædium auferre, quamdiu pensio annua domino solvitur. *l. 1. §. 2. C. de jure emphyt. junct. l. 19. de l. S. §. 1. §. 26. D. de damn. infect. §. 3. Instit. h. t. §. 1. §. 1. D. si ager vectig. junct. §. 28. Inst. de Act. l. 1. pr. §. 1. ult. D. si ag. vectig. pet. Diss. DD. Varie. Vide disp. 14. Pandect. Ant. Matth. Treult. disp. 26. Thes. 9. Ubi quoque de usu hodierno circa censualem contractum & emphyteuticum loquitur.*

VIII. Emphyteusin contractum esse, qui scripturam desiderat, aperte evincit *l. 1. C. de jure emphyt.* Quin tamē, amissa scriptura, probari possit per testes, nulli dubium videri debet. *arg. l. 1. §. 1. §. 11. C. de fide instr. §. 4. D. eod.* Sed quid, si sine scriptura initus sit ? Non valet, quia Zeno scripturam requirit, facilioris probationis & litium excludendarum causa. *d. l. 1. junct. nov. 78. c. 3. quod tamē contra jus Divinum determinatum videtur. dd. loc. SS. Script. in thesi 2. alleg. & cōtra communem consuetudinem, testibus Mant. decis. 57. n. 3. Bart. Ang. in d. l. 1. Socin. conf. 169. n. 12. Roland. à Vall. conf. 87. n. 11. Christm. vol. 3. decis. 119. n. 5. Grot. 2. introd. 40. Diss. DD. Varie. Vide Connan. lib. 7. c. 12. Harpr. ad §. 3. h. t. num. 57. §. seqq. Ant. Matth. d. disp. 14. Acquiritur autem traditione, non solo contractu seu consensu. *d. §. 3. junct. l. 20. C. de pact. Diss. Multi. quorum sententia Moribus respondent, quibus sola voluntas sufficit ad dominium transferendum. Vide cens. nostr. ad §. 40. de rer. divisi. §. 3. de empt.* Porro acquiritur emphyteusis præscrip.*

criptione longi temp. arg. l. un. C. de usucap. transf. l. 10. D. si serv. vind. l. 2. C. de serv. l. ult. in fin. D. de præscript. long temp. Diss. Bartol. in l. 6. D. de præscript. 30. ann. Bronch. cent. 1. aff. 81. Quid Moribus servetur, dixi in disput. de usucap. Sed acquirunt emphyteuta directum dominium & liberationem à solutione canonis in futurum præstandi, si per 30. vel 40. annos pensionem annuam non solvit? Nequaquam. arg. l. 2. § l. 7. § 9. C. de præscrip. 30 vel. 40. ann. quod maxime procedit de jure Canonico, quo bona fides requiritur, etiam in præscriptione immemoriali. c. ult. ext. de præscrip. Diss. vide apud Fachin. 8. c. 99. Corbul. de jure emphyt. c. 15. limit. 31.

IX. Constituitur vero emphyt. in agro tam fertili, quam sterili. l. 1. C. de jure emph. quod Consuetudine confirmatur. Harpr. ad d. §. 3. n. 139. Sed in ædibus non constituitur, nisi improprie & ex consequentia. tot. tit. D. si ag. vectig. & tot. tit. C. de jure emphyt. l. 15. § 26. D. de damno infect. § nov. 120. c. 1. §. 2. Adde, quod forma emphyteuseos, in insitione & melioratione consistat, quæ in prædium urbanum vix cadit. Diss. DD. comm. Quid juris emphyteuta hodie in agro vectigali consequatur, vide apud Busf. ad l. 1. §. D. si ag. vectig. pet.

X. Illud etiam circa definitionem emphyteuseos notandū, quod cum fundus in emphyteusim datur ea conditione, ut colatur & melioretur, meliorationes, annua emphyteusi, quæ ad certum tempus vel certam generationem confessa est, ad ipsum dominum perlineant, non vero ad descendentes emphyteutæ. d. §. 3. Inst. § l. 2. § 3. C. de jure emphyt. l. 55. §. 1. l. pen. r. D. locat. & Auth. si quas ruinas. C. de SS. Eccles. Diss. Jas. in d. l. 2. n. 27. Clar. lib. 4. §. emphyteut. quæst. 5. Bronch. de feud. c. 3. n. 31. & DD. comm. teste Harpr. ad d. §. 3. n. 569. Distinguit Molin in consuetud. Pa-

ris. §. 1. gloss. §. n. 37. Coras. in d. l. 2. num. 20. An ergo dominus emphyteusin, quæ ad eum reversa est morte emphyteutæ & liberorum ejus, proximo cognato deferre non tenetur? Non tenetur; quia extincta generatione, res emphyteutica ad dominum rediit, qui de ea disponere potest, prout libet. arg. l. in re mand. 21. C. mandat. Adde Nov. 7. c. 3. §. 3. Diff. vide apud Fachin. 1. c. 100. Harpr. ad d. §. 3. n. 208. Sed quid de emphyteusi Titio & filius ejus concessa Filiabus quoque data videtur, nisi aliter constituentes sensisse, probatum sit. l. qui duos. 62. D. de leg. 3. l. 195. §. 241. D. de V. S. junct. l. non aliter. 69. D. de leg. 3. Adde Nov. 7. c. 3. junct. l. 34. de R. J. Diff. DD. comm. teste Fachin. lib. 8. c. 97.

XI. Ad d. §. 3. quæritur, an inconsulto domino emphyteuta jus suum vendere queat? Negatur. l. ult. C. de jure emphyt. Ratio est in natura domini, quæ quum emphyteutæ nihil interfuit à quo pretium accipiat, dictam prærogativam domino tribuit. Unde hac ratione cessante in donatione, legato & permutatione, quid mirum, si statuamus emphyteutam invito domino jus suum donare, legare ac permutare posse? Adde l. 1. C. de fund. patrim. l. si domus 71. §. ult. D. de leg. 1. Arum. exercit. 14. thes. 14. Diff. vide apud Fachin. lib. 3. c. 97. Bronch. cent. 1. aff. 80. Treult. d. disp. 29. thes. 13. lit. e. Moribus Galliæ, Sebaudiæ, Hollandiæ emphyteuta, inscio domino, fundum emphyteuticum vendere potest, salvo tantum jure retractus domino intra annum & diem competente Treutl. d. disp. th. 13. lit. ead. Grot. 2. Introd. 40. Necst. dec. 59. In quæstionibus, an divisio rei emphyteutica inter emphyteutas sine consensu domini fieri queat si nova sit emphyteusis, in qua juri accrescendi locus non est, & uni tota res per divisionem adjudicata est Item, an plures emphyteutæ inter se rem emphyteu

ti

ticam alienare possint irrequisito domino? Item an emphyteusi duobus concessa ea lege, ut uno mortuo portio ad alterum pertineret, si facta divisio est inter eos, & alter alteri renunciavit omne jus, quod sperabat in alterius portione, postea vero contigit alterum absque liberis mori, dominus an superstes admittatur ad portionem deficientis, recte sentire existimo *Fachin. l. 10. c. 49. § 50. & § 51. sub temperamento tamen thes. nost.* Adde *Bus. ad leg. 7. D. comm. divid.*

XII. Ad d. §. 3. quæritur, an ob sterilitatem, inundationem, vel incursum hostium dominus remissionem canonis indulgere teneatur, si canon magnus sit, & qui fructibus fere respondet, præstandus sit? Negatur. *Nov. 7. c. 3. §. 1. l. 1. C. de jure emphyt. junct. arg. l. 15. § 4. D. locat.* Ratio est, quod magnus canon mutet naturam emphyteuseos, in qua emptio magis quam locatio, ideoque ad heredes transferri, & aliis donari & vendi potest, ut supra dictum: *Diff. vide apud Gail. 2. obs. 23. Fachin. l. 1. c. 90. Treutl. d. disp. thes. 11. lit. a.*

XIII. Ei tamen, qui ob pestem grassantem, vel spectra domum conductam deserit, de mercede pro rata temporis remittendum judico. Loca enim vitanda, ubi pœnæ cadunt. *Matth. 24. l. 15. §. 2. & l. 33. in fin. D. locat. Covarruv. c. 30. pract. quæst. n. 3. Papon. lib. 10. tit. 3. arrest. 10. Diff. Bald. in l. 1. C. eod. Ant. Matth. d. disp. 25. thes. 15. Matth. de Afflict. decis. 25. & Alii volures. quos vide apud Gail. 2. obs. 23. Harpr. ad pr. tit. n. 83. Quid, si conductor prædium conductum sine causa deseruit, & locator idem alii locavit, an ut locare potuit? Itidem pro quota temporis, non de integra mercede tenetur. *l. dominus § 5. §. ult. D. locat. l. 19. §. 9. & 10. D. eod. arg. l. 2. §. 1. D. si quis in jur. vocat. junct. l. 44. D. de condict. indeb. Pauscm. 1. quæst.**

H h h 4

pract.

pract. 16. n. 10. § 11. *Diss. Castrenf. in l. 24. §. 1. D. eod.* Sed quid, si magna fuerit ubertas, potestne augeri pensio, ut propter sterilitatem remittitur? Non potest, quia illo casu de lucro cerratur, hoc de damno. *l. si merces. 25. § 6. D. locat.* *Diss. Costal. in d. l. 25. §. 6. Gom. 2. var. res. 3. v. 19. § plures,* quos vide apud *Treutl. d. disp. 29. thes. 7. lit. e. Pinel part. 1. l. 2. C. de rescind. vendit.*

XIV. Ad §. 5. quaeritur, an conductor, qui casus fortuitos in se recepit, etiam de insolitis teneatur? *Aff: l. si quis domum. 9. §. 2. D. locat. junct. l. 15. §. 2. D. eod. l. fistulas 78. §. ult. D. de cont. empt. Diss. DD plerique,* quos vide apud *Fachm. 1. c. 86. Harpr. ad §. 5. Inst. h. t. n. 15.* Sed quid de eo, qui periculum rei conductae in se suscepit? Etiam de casu fortuito cogitalse intelligitur. *l. 1. 10. § 14. D. de peric. § commod. rei vend. l. 39. D. mand. l. 5. §. 2. § seqq. D. commod.* *Diss. vide apud Harpr. ad d. §. n. 31. § seqq. Pausch. d. 1. q. pract. 6. quos sequitur. Ant. Matth. d. disp. 25. thes. 13. Vide disp. nostr. 15. thes. 13. § 14.* An & quando in cendium à conductore praestetur, mirifice variant & Interpretes & iudicum sententiae, quas vide apud *Joan. à Sande lib. 3. tit. 6. def. 9. Christin. v. 2. decis. 112. Gail. 2. obs. 21. Mynf. 6. obs. 88. Mascard. lib. 2. de probat. in verb. in cendium. Fach. 1. c. 87. Matth. de Afflict. decis. 57.*

XV. Heres defuncti Professoris, Advocati, vel Alterius, qui dignitate functus est, anni salarium duntaxat pro rata tēporis petere potest; quia nec totius anni munere functus est, nec culpa conductoris impeditus. *Lex cond. 15. §. 6. D. loc. l. 19. §. pen. § ult. § l. 38. D. eod. nisi fuerit hæres Patroni fisci. l. 15. §. 1. C. de Advocat. divers. judicior. aut domestici praesentatus. l. 4. C. de domest. Hinc 't Jaer van gratie: quæ tamen gratia iuste in hæredibus Professorum & similium*

lium usu servatur, propter singularia illorum in Rem-
publ. merita. Vide *Christin. vol. 5. decis. 118. n. 14.*
Zyp. Not. tit. de dign. & nob. DD. aliter. Cæterum ho-
noraryum acceptum heres reddere non cogitur. *d. l.*
38. §. 1. D. locat. & l. 1. §. 13. D. de extraord. cogn.
quod jus non probo, si nihil in causa actum est. Ra-
tiones facile eruuntur ex propositis. Aliud obtinet
in eo, qui morbo impeditus operas in annum locatas
non præstitit. *§. 5. h. t. & l. 4. §. 5. L. de stat. l. i. er.* Mori-
bus non solum heres, sed etiam emptor locationi sta-
retenetur, *Huyr gaet boor hoop. Gudelin. de jure no-*
viß. lib. 3. cap. 7. quos Juri civili in *l. 32. D. & l. 9.*
C. locat. præferendos duco. *Prov. 6. Rom. 1. v. 31.*
Cautelam seu exceptionem, qua jus Civile impediri
possit, vide apud *Papon. lib. 1. tit. 3. Arrest. 1. Imbert.*
in Enchirid. jur. Gall. lit. 1. pag. 207. & seq. Plures
controversias cum usu ad hanc materiam spectantes
videtis apud *Christin. decis. 109. & seqq. usque ad fin.*
vol. 3. & Joan. a Sande lib. 3. tit. 6. def. 1. & seqq. Ant.
Fabr. ad lib. 4. Cod. tit. 42. & 43.

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA

DE SOCIETATE ET MANDATO.

Ad Titul. 26. & 27. Inst. Lib. 3.

Resp. DEDER. VICTORINO Amstel Batav.

I. **A**D *pr. tit. 26.* quæritur, quomodo definien-
da sit societas? Est contractus, juris gentium,
nominatus, bonæ fidei, solo consensu ini-
tus, de re vel negotiatione honesta, ejusque lucro &
damno communicando. *pr. Inst. de Oblig. ex cons. l. 5.*

H h h 4

pr.

pr. D. h. t. § pr. Inst. eod. §. 1. 2. § 3. Inst. ibid. § l. 29. D. d. t. Diss. DD. varie.

II. Quotuplex est? Duplex, universalis & particularis. *d. pr. h. t. § d. l. § pr. D. eod.* Universalis autem rursus subdividitur in coitam specialiter, & coitā simpliciter. *l. 3. §. 1. § l. 7. D. h. t.* in qua posteriori ea duntaxat communicantur, quæ ex quæstu veniunt. *d. l. 7. Diss. DD. diversimode.* Sed Moribus societati omnium bonorum, quæ inter virum & uxorem simpliciter contracta censetur, simul ac matrimonium coram facie Ecclesiæ celebratum est, etiam hereditas, legatum, donatio, & quicquid quaqua ratione adquisitionem est, acquiritur, ac si expressis verbis societas universorum bonorum inita esset, juxta *l. 3. §. 1. D. h. t.* Ratio consuetud. est in *c. 2. Gen. v. 24, Matth. c. 19. v. 5.* Adde *Bus. ad d. l. 3. §. 1. § l. 7. § 8. D. eod. Vinn. ad h. pr. Inst. n. 3. § Christm. ad ll. Mechlin. tit. 16. art. 29. § seqq. § decis. § 1. § 52. vol. 3.* Porro quæritur, an societas omnium bonorum, in qua scilicet omnia communicentur, tacite contrahi queat? Quidni, si re ipsa talis societas exerceatur. *l. 4. D. h. t. junct. l. 2. D. de pact.?* Utique non tantum verbis, sed etiam facto voluntas declaratur. *l. 25. D. de testam. milit. Diss. Menoch. conf. 12. n. 10. § conf. 222. n. 1. Roland. a Vall. conf. 40. n. 28. 29. § 51. vol. 1. Arum. exercit. 15. thes. 1. Treutl. vol. 1. disp. 27. thes. 8. lit. f. § plures Alii, quos recenset Harpr. ad d. pr. n. 13. Fachin. 12. cap. 14.* Unde quoque apparet, fratres eo ipso non statim contraxisse societatem, quod bonis paternis indivisis cohabitaverint. *d. l. 4. § lex parte 39 §. 3. D. familiarisc. Ant. Fab. ad lib. 4. Cod. tit. 27. def. 3. Diss. Bart. in l. 4. C. comm. utr. jud.*

III. An ergo & illud, quod unus ex sociis filix in dotem vel filio in subsidium studiorum impendit, societati universorum bonorum imputabitur? Aff-

lfi

*l. si societatem. 73. §. 1. D. pro soc. junct. l. 1. D. solut. ma-
trim. l. 32. §. 2. D. de condict. indeb. Facit quoque d. l.
39. §. 3. D. famil. ercis. & l. 52. §. ult. D. h. t. Menoch. 2.
arb. jud. cent. 2. cas. 127. Christ. vol. 3. dec. 41. n. 9. Diss.
vide apud Fach. lib. 8. c. 4. & lib. 12. c. 13. Gothof. ad l. 8.
c. h. t. Harpr. ad d. pr. n. 24. Treutl. d. disp. d. thes. 8. lit. h.
Bus. ad l. 81. h. t.*

IV. Ad §. 1. quæritur, an tum demum jure civili partes lucri inæquales esse possint, cum merita socio- rum sunt imparia? Aff: *l. 5. §. 1. & l. si non fuerint. 29. pr. D. pro soc. Diss. Joan. Gloss. & Dec. in l. 8. C. de pact. Vinn. ad §. 2. Inst. h. t.* Verum enim vero pactum potius quam rei natura attendi debet. *Matth. 5 v. 37. Rom. 1. v. 31.* præsertim si periculi pretium respiciat. *arg. l. 5. D. de naut. fæn. & nullum dolum refoleat. arg. l. 80. D. h. t.* Frustra itaque quæritur, an societas donationis causa contracta saltem jure donationis valeat. Vide *Bus. ad l. 5. §. ult. D. h. t. & Gail. 2. obs. 24.* Sed quid de pacto, quo ille, qui contulit pecuniam, pactus est, ut fors periculo esset accipientis, & tamen lucri partem ferret? Jure Cæsareo hoc pactum non subsistit. *d. l. 29. h. t. & l. 5. §. 1. eod.* Diss. vide apud *Gail. 2. obs. 24. Treutl. d. disp. th. 9. lit. b.* Cæterum & hoc pactum Jure Divino servandū est *dd. capp.* Atq; ita usu servari, post *Angel. & Porc. testatur Wes. ad h. t. n. 7.*

V. Ad §. 2. pecunia in societatem collata, ut alter operam conferret, non sit communis, ideoque nec periculum ejus commune est, nec finita socie- tate dividi debet, nisi expresse opera collata sit cum ipso dominio pecuniæ. Ratio est, quia pri- ori casu usus sortis non proprietas communicata dici potest, atque adeo cum opera ibi comparatur periculum amittendæ sortis, & lucrum quod ex ea sperari poterat. In posteriori operæ pretium habet- tur quasi sorti adjectum, & pro eo quod valet, in ipsa
for-

forte partem habet, qui operam præstat. §. 2. *Inst. h. t.*
 §. l. 29. §. 1. §. l. 52. §. 2. *vers. si in coeunda. D. eod. junct.*
l. 9. C. de pign. act. & juncto temperamento d. l. 29. pr.
 §. 1. *h. t. Grot. 2. de jure. bell. & pac. 12. n. 24. Covar.*
ruv. 3. var. resol. 2. Diss. vide apud Fach. 2. c. 64. §. 95.
Hæn. disp. 17. q. 2. §. 3. Harp. ad §. 1. 2. §. 3. h. t. n. 20. §.
26. Treut. disp. 27. thes. 9. Gail. 2. obs. 24. Usus vide a-
pud Bus. ad d. l. 29. §. 1. h. t.

VI. Ad §. 5. solvitur societas morte socii, eoque
 heres ejus in societate non succedit. *d. §. 5. h. t. §. l. 35.*
D. eod. Quinimo nec ab initio pacisci licet, uti heres
 societati succedat. *l. adeo. 59. D. pro soc.* Ratio est in *d.*
 §. 5. Adde *l. 70. D. eod.* Diss. *Hotom. hic Thoming. decis.*
 13. Mores hoc casu pacta, non rei naturam sequen-
 tur. *Matth. 5. vers. 34.* At quid dicendum de decocti-
 one bonorum? illâ quoque socii dissociantur, si sci-
 licet unus ita decoxerit, ut ad manifestam egesta-
 tem pervenerit. *d. l. 4. §. 1. D. h. t.* Dissent. vide apud
Treut. d. disp. 27. thes. 11. lit. c. & ibi Bacchov. Harpr.
h. ad §. 7. §. 8. Instit. n. 28.

VII. Ad §. ult. Quod primum placuit in societa-
 te omnium bonorum, ut socius non teneatur socio,
 ultra id quod facere potest, postea transductum est
 ad societatem unius rei. *l. 16. D. de re jud. junct. l. verû*
63. pr. D. pro soc. Et sic nulla pugna est inter *dd. ll.*
Diss. Ant. Matth. disp. 23. Pand. th. 12. §. Alii plures.
 Sed quam culpam præstare debet socius socio? Le-
 vem, non etiam levissimam. §. ult. *Inst. h. t. l. 5. §. 2. D.*
comm. l. 23. D. de R. J. Diss. Hot. in epit. D. h. t. Bronch.
cent. 2. ass. 33. vers. quart. argum. Sed quid, si plures
 socii per institutorem aut magistrum negotientur?
 Non pro collatæ sortis quantitate, sed in solidum te-
 nentur. *l. 1. §. fin. l. 2. §. 4. §. 1. D. de exercit. act. Diss.*
Azo in sum. C. d. t. Gail. 2. obs. 24. n. 9. & plures Alii. &
Gail. d. loc. allegati, quorum sententia in foro servatur.
 Grot.

Grot. lib. 3. c. 1. § 2. c. 11. n. 13. de jure belli & pac. Firm. ad §. 2. Inst. quod cum eo qui in alien.

VIII. Ad pr. t. 27. quær. de definitione mandati? Est contractus nominatus juris gent. bonæ fid. solo consensu constans de negotio aliquo gratis exequendo. *l. 1. §. ult. D. mand. & dd. ll. & §§. in thes. 1. adscripti. Alii aliter, ut videre est apud Treutl. d. disp. 27. thes. 1. Arum. exercit. 15. thes. 5. Sed quid, si honorarium promissum sit? Illud actione mandati exigere non licet. l. 7. D. mand. & l. 1. C. eod. nisi in continenti mandataris pactus sit. l. 6. D. h. t. junct. l. 5. §. 4. D. præscript. verb. & l. 7. §. 5. D. de pact. Diss. Accurs. in §. ult. Inst. mand. Harpr. ad d. §. n. 3. n. & 4. & plures Alii. Quod si plane incertum est, ne quidem extra ordinem peti potest. l. 17. C. h. t. & l. 56. §. pen. D. eod. junct. l. 1. §. 4. D. de extraord. cogn. Nec Advocati aut procuratores ad litem excipiuntur. d. l. 1. §. 4. & l. 15. C. de procur. Diss. Wesemb. ad tit. D. mand. in fin. Cujus tamen & Accursii sententia Juri Divino magis consentanea est. Matth. 10. v. 10. 1. Corinth. c. 9. v. 13. & Moribus, quibus salaria petuntur, facta declaratione vacationum. Vide Bus. ad l. 1. §. 10. de extraordinar. cogn. & Christ. decis. 40. vol. 3. Gail. 1. obs. 44. Quid de mandato rei incertæ? Non valet, quando res plane incerta est: secus si res certa est, licet pretium incertum sit. l. 3. §. 1. D. mand. Salicet. in l. 2. §. 3. D. eod. Diss. Gloss. in d. l. 3. & Bart. in d. l. 2. §. 3.*

IX. Ad §. 1. & seqq. quæritur, an inter personas, quæ mādare prohibentur, referendus sit deportatus, vel excommunicatus? Negatur. l. 17. §. 1. D. de pæn. junct. t. Inst. de oblig. ex conj. l. si mandavero. 22. §. 5. D. mand. l. 15. D. de interd. & releg. Diss. Cujac in l. 8. D. qui testam. fac. Gothof. in d. l. 22. §. 5. Treutl. d. disp. 27. thes. 2. lit. a. Bronch. miscell. cent. 1. ass. 65. Quando autem mandatum cōtrahitur vel aliena tantum, vel

vel tua & aliena gratia, mandatarius quidem contrariam actionem habiturus est. *l. 2. §. 2. & 3. D. mand.* sed non directam mandans, nisi postquam ejus cæpit interesse. *l. 6. §. 4. junct. l. 8. §. 6. D. eod.* Ratio est in *§. 20. Inst. de mutil stip. Diss. Hotom. 5. obs. 10. & plures Alii aliter.* Sed quoniã Moribus alteri & stipulari & pacisci licet, dabitur mandatori actio directa, etiãsi nihil ejus intersit, modo mandatarius susceperit mandatum. Vide *disput. nost. 6. thes. pen.* Quid de consilio? Alias non contracturo datum, obligatorium est. *l. 6. §. 5. D. mand. Diss. Peck in c. nullus. de R. J. in 6. Fab. in §. 5. Inst. h. t.*

X. Ad §. 7. quæritur, an inter res mandari vetitas sit merum imperium, quod neque jure civili, neque canonico mandari potest? Aff: *l. 1. D. de offic. ejus cui mand. junct. l. 2. §. 23. D. de orig. iur. & l. 11. D. de offic. procons. c. 3. ext. de offic. & potest. jud. de leg.* ubi exceptio est, quæ confirmat regulam. Rationem vide apud *Bronch. cent. 1. aff. 16.* Diss. refert *Fachin. 9. c. 99. Hænon. d. disp. 17. q. 12.* Moribus ex Const. Caroli V. *cõst. crim. art. 2.* aliis mandari potest. *Hæn. d. loc.* Sed quid de imperio mixto? Mandari potest. *l. 4. §. 1. & l. 5. §. ult. D. de offic. ej. cui mand. Diss. DD. comm. teste Bronch. cent. 1. aff. 18.* Quid de actibus legitimis, qui nihil aliud sunt, quam ritus, ubi solemnia verba adhiberi solent. *l. manumiss. 23. D. de manumiss. vind.* Et tã mandari possunt. *l. 17. D. eod. junct. l. 13. D. de offic. procons.* nisi desiderant singularem industriam ob favorem Reipub. & ætatis. *l. 4. §. 1. D. de offic. ejus DD. aliter.* Vide *Treult. d. disp. thes. 4. & ibi Bacch.* Moribus omnino mandari possunt, ut dixi *hac thes.*

XI. Sed quid, si mandans mandavit & mandatarius executus est negotium turpe, quod certa pœna punitur? Utrumq; eidem pœnæ subiacere oportet, et si mandatarius etiam sine mandato facturus fuisset. *l.*

non

non solum. 11. §. 3. *D. de injur. l. 7. §. fin. D. de jurispr. l. 1. §. 1. D. de eo per quem fact. Hartman. Hartman. lib. 2. pract. forens. tit. 26. obs. 5. Diss. vide apud Treutl. d. disp. thes. 3. lit. h. Hænon. d. disputat. q. 10. Verum quid, si quis mandaverit vulnerari, & mandatarius occiderit? Mandans non tenebitur de occiso; quia non habuit animum occidendi, qui tamen in primis requiritur, quando quis afficitur ordinaria pœna homicidii. l. 1. §. 3. *D. ad l. Cornel. de sicar. l. qui injuriæ* 53. pr. *D. de furt.* Atque ita judicatum, testatur *Christin. volum. 3. decis. 49. Diss. vide apud Fachin. l. c. 36. Treut. d. thes. 3. d. lit. g. Hænon. d. disp. q. 11* ubi recte ad stipulatur communi *DD.* opinioni, quæ statuit, mandatorem puniendum in loco, ubi delictum perpetratum est. arg. *l. heres 19. §. 3. D. de judic. § 61. D. de fidejuss. junct. l. 5. §. 3. de administ. tut.* Diss. vide apud *Fach. 9. c. 25.* Postremo notandum est, offensam famulum vel amicum, qui offendentem occidit, non præsumi mandatum habuisse. *l. ult. C. de prob. junct. l. 4. C. de edend. Diss. vide apud Treutl. d. thes. 3. in fin.**

XII. Ad §. 8. Quamvis mandatarius, qui utiliter fines mandati excessit, non habeat actionem mandati. *l. 3. §. ult. l. 4. § 15. D. h. t. dixerim tamen, ei danda actionem negot. gestor. l. 1. 2. 9. vers. § quemad. l. 45. pr. D. de neg. gest. l. 50. pr. D. mand. junct. l. 39. D. de ll. § SCt. Diss. Bulgar. § Accurs. quos novissime sequuntur Bacchov. § Vinn. ad §. 8. Inst. h. t. Sed videtur turne mandatarius, qui habuit mandatum ad vendendum, egressus fines mandati, si pretium solutum acceperit? Minime. arg. *l. quod servus. 35. D. de solut. junct. arg. l. 2. D. de jurisd. Diss. vide apud Fachin. 2. c. 93. § Joan. à Sande lib. 3. tit. 16. def. 2. Quid, si procurator rem minoris vendi dir emptori, qui supplere vult, quod justo pretio deest? Emptor ille dominum rei vindicatione agentem repellere potest. l. 7. §. 4. D. mand.**

mand. Diss. vide apud Harpr. ad. §. 8. Inst. h. t. n. 3.

XIII. Ad §. 10. morte mandantis solvitur mandatum. *d. §. 10. Gl. 26. pr. D. mand. nisi jam defierat integrum esse. l. 27. §. 8. D. eod. Moribus mandatum procuratoris ad lites exstinguitur, licet re non integra mandator mortuus sit. Busf. ad l. 15. D. de procur. Zyp. in notit. jur. Belg. d. tit. Sed quæritur, si procurator venditoris mortem ejus ignorans fundum tradat, an possessionē in emptorem trāstulisse intelligatur? Nos non tantum possessionem, sed etiam dominium trāstulātū arbitramur. *d. l. 26. pr. §. 10. Inst. eod. l. fundi D. de adq. poss. l. 19. §. 3. D. de donat. l. 14. D. de Pub. in rem act. Quod de Moribus servandum esse existimo, etiamsi mandatarius sciverit, dominum in fata concessisse. Matth. 5. vers. 37. Rom. 1. vers. 31. Diss. DD. varie, ut videre est apud. Bronch. cent. 3. ass. 92. Hænon. d. disputat. 17. qu. 14. Adde Grot. de jure belli & pac. lib. 2. c. 11. §. 17. & cens. nost. ad d. §. 10.**

XIV. Ad §. 11. quum plures mandatum susceperunt, singuli in solidum conveniri queunt, quamvis unus duntaxat gesserit. *l. creditor 60. §. 2. D. mand. junct. l. 3. §. 1. D. de duob. reis const. Diss. Gloss. & Salicet. in d. l. 60. Bacchov. ad Treutl. d. disp. 27. thes. 2. lit. d. quorum sententia moribus convenientior est, ut dixi ad tit. de duob. reis. Et quia mandatū expressim in se susceperunt, tenentur etiam ex levissima culpa. *l. 13. l. 21. C. mand. DD. aliter. quos vide sis apud Treutl. d. disp. thes. 7. lit. c. & ibid. Bacchov. Contraria mandati actio datur mandatario, quoties ex ipsa damnum passus est. l. 61. §. 5. D. de furt. l. 26. §. 7. D. mand. ubi nihil mutandum. Diss. Ant. Fab. 3. conject. 5. Treutl. d. thes. 7. lit. f. Sed si aliter damnum obvenerit, puta per vim latronum, aut maris naufragium, actio dētegatur. *d. l. 26. §. 6. D. eod. Quem tamen Juris articulum de stricto jure, non de æquitate probandum judico.***

arg.

*arg. l. 17. pr. D. de in rem. vers. Accurs. ad d. §. 6. Vide
tamen Zyp. Notit. jur. Belg. tit. mand. Diss. DD. varie,
quos videre integrum est apud Treult. d. thes. 7. lit. f.
Sibi Bacchov. Tim. Fabr. disp. anniverfar. 24. thes. 18.
Plures quæstiones huc pertinentes cum rebus judi-
cat. videre est apud Ioan. à Sande. lib. 3. tit. 7. def. 1. &
eqq.*

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA-PRIMA

DE OBLIGATIONIBVS EX
*quasi contractu, & modis quibus
tollitur obligatio.*

Ad Titul, 28. & 30. Instit. Lib. 3.

Resp. JACOBO vander DUSSEN *Ultraject.*

I. **A**D *pr. tit. 28.* obligationes, quæ quasi ex con-
tractu competunt, nascuntur ex negotio
seu facto, quod quidem sine conventionem
gestum est, sed quod tamen causam obligandi ex æ-
quo & bono continet. Unde quasi contractus defini-
ri potest, quod sit quasi conventio, quam lex ex æ-
quitate propter factum ali quod intervenisse præsu-
mit. *tot. t. nost. junct. l. 66. D. de condic. ind. Diss. DD.
alii aliter, ut videre licet apud Tim. Fabr. disp. 25. thes.
lit. a. Harpr. Vinn. ad pr. d. tit.*

II. Ad §. 1. species quasi contractus est negotiorum
gestio, quæ regulariter ulro citroque producit obli-
gationem, quando absentis negotia utiliter gesta sunt.
*l. 1. §. 2. l. 10 §. 1. D. de negot. gest. §. 1. Inst. h. t. Diss. DD.
varie, ut videre est apud Fab. d. thes. lit. b. Harpr. ad d.
l. 1. Vinn. ibid. Quoniam vero negotior. gestor. actio*
Iii ex

ex utilitate introducta dicitur, & absentium negotia plerumque ex commiseratione & amicitia geruntur, dixerim negotior. gestorem ex culpa levi, non etiam ex levissima teneri. *l. tutori. 20. C. de negot. gest. l. 11. D. eod. l. contract. 23. de R. I. Diss. Cujac. in not. ad lib. 1. sent. Paul. tit. 4. Donell. lib. 15. comm. 15. Tim. Fab. d. thes. 1. lit. c. Vultej. 1. discept. 15. Harpr. Bacchov. & Vinn. ad d. §. 1. h. t.* Quæ cum ita sint, apparet negotior. gestorem ob rati habitationem absentis non posse conveniri directa actione mandati, quia ea etiam levissimam culpam persequitur. *l. in re mand. 21. C. mand. Deinde vel invitatus fieri posset infamis. §. 2. Inst. de pen. tem. litig.* Qua ergo actione conveniri debet? Actione negot. gestorum. *l. 2. §. 9. D. de negot. gest.* Sed ille qui ratum habuit, contraria actione mandati conveniendus est. *l. semper. 60. D. de R. I. Gregor. Lopes. animadv. c. 31. n. 2. Diss. DD. varie, quos vide apud Tim. Fabr. d. thes. lit. b. Harpr. ad d. §. 1. n. 81. Treutl. disp. 10. thes. 6. vol. 1. & ibi Bacchov. Bus. ad d. l. 9. Pac. cent. 2. q. 53. Bronch. cent. 2. ass. 47.*

III. Est autem negotior. gestor aut necessarius aut voluntarius. *l. 3. §. pen. D. de negot. gest.* Necessarius ad omnia negotia gerenda tenetur. Spontaneus ad id duntaxat quod suscepit, licet ut omnia gesturus accesserit. *l. 20. C. eod. nisi alius forte se obtulerit, qui non gesta gesturus fuisset. l. 6. §. ult. D. eod. Diss. vide apud Treutl. d. disp. 10. thes. 7. lit. a. Arum. exercit. 15. thes. 12.* Sed quaeritur, an ille, qui pro tutore res pupilli administravit, cum tamen tutor non esset, voluntarius negotior. gestor dici queat? Nos negandum putamus, quia datur ei actio protutelæ, quæ opponitur actioni negot. gestor. *l. pen. D. de tut. & rat. distrah. l. 1. §. 6. D. de eo qui pro tut. Diss. Cujac. in not. ad recept. sent. Paul. 1. tit. 4. §. fin. Irner. Azo. in l. 3. §. pen. D. de negot. gest. Gothof. in l. 4. C. qui dar. tut.*

IV.

IV Pater quoque vel mater res liberorum administrans voluntarius præsumitur negot. gest. si in res liberorum impenderit; secus, si in personam. *l. 11. C. de negot. gest. l. 34. D. eod.* Vide *Christ. dec. 112. & seqq.* Sed in avia & vitrico tantum distinguitur, num animo repetendi, an donandi erogatum sit, *l. 15. C. eod. & d. l. 34.* Et quidquid vel in personam vel in rem nepotis vel privigni impensum est, animo repetendi impensum præsumitur. *d. l. 34. & d. l. 15. Diss. Treutl. thes. 3. lit. b. & c. & ibi Bacchov. Bus. ad d. l. 34. Accurs. in d. l. 15. & Alii varie.* Plane vitricus, etsi non haberet actionem negot. gest. ad alimenta repetenda, tamen alimenta reputare potest, quando bona restituit. *d. l. 34. vers. igitur in re facti. Diss. Roman. Conf. 255. n. 2. Ruin. 5. Conf. 94. n. 7.* Sed quid, si privignus fuerit in servitio vitrici, eidemque operas præstiterit? Dixerim, operas cum alimentis compensandas. *arg. l. in rebus. 18. §. 2. D. commod. Diss. Treutl. d. thes. 3. lit. c.* Porro filius quoque negotior. gestor. actionem habet, si pro patre solvit: nisi animo donandi solverit, qui non præsumitur. *l. 12. C. de negot. gest. & arg. l. 33. §. ult. D. de leg. 3. Diss. Ioan. Gloss. & Alii in d. l. 12.* Quod maritus erogavit in uxorem ægram, non repetit. *l. 13. C. eod.* Quæ lex nullo modo explicari debet ex *l. 15. C. ibid.* Diss. *Bocer. ad d. h. tit. thes. 7. in allegat. lit. d.* Nec video, qua ratione *DD.* id quod de uxore traditum est in *d. l. 13.* extendant ad ægrum famulum, nisi postea diligentiori opera damnum domino resarcierit. Vide *Fab. ad lib. 4. Cod. tit. 7. def. 19. Diss. post. DD. Treutl. d. thes. 3. lit. e. Bus. ad d. l. 34.* ubi *Moribus DD.* sententiam servari, testatur. Quo etiam facere videtur *c. 7. Luc. vers. 2. & seqq.* Uberiorem usum circa action. negot. gest. vide apud *Eund. Bus. ad leg. 21. & 31. D. de negot. gest. Zyp. in not. tit. jur. Belg. tit. de pæn. & tit. de empt. & vend. §. de cambiis.*

V. Ad §. 2. tutor quoque ex quasi contractu pupillo obligatur, & levem culpam præstat. §. 2. *h. t. junct. l. 1. pr. D. de tut. & rat. distrab.* Diss. & dubia vide apud *Vinn. ad d. §. 2. Tim. Fab. d. disp. 25. thes. 5. lit. c. vol. 2.* Sed ad reddendam pecuniam pupilli ante redditas rationes administrationis minime cogendus videtur; quia pecuniam forte impendit in rationes pupilli. *Cravet. conf. 275. n. 13.* Diss. vide apud *Fach. 8. c. 58.*

VI. Ad §. 3. rem à duobus emptam jure societatis non communionis judicari, evidenter apparet *ex l. 2. D. comm. divid.* Dubia vide apud *Harpr. ad §. 3. Inst. h. t.* Hinc vel actio pro soc. vel comm. divid. competit, si ad præstationes personales contenditur. *l. pro soc. 38. §. 1. D. pro soc.* si ad divisionem rei, actio comm. divid. tantum. *l. 1. D. comm. divid. DD. aliter.* Quomodo actio, negot. gestor. concurret cum actione comm. divid. & famil. ercisc. vide apud *Pac. cent. 3. q. 77. Bronch. cent. 2. aß. 13.* Diss. vide apud *Treult. disp. 19. th. 14. lit. f. & Bach. ibid. & ad th. 3. disp. 10. lit. g.* Jure civili neque pacto, neq; voluntate testatoris effici potest, ut quis invitus detineatur in communione *l. 1. §. 2. D. comm. divid. l. ult. C. eod.* Ratio est in *l. 77. §. 20. D. de leg. 2.* Diss. *Alex. de Imol. in l. 26. §. 4. D. de cond. indeb.* Ergo multo minus præscriptione 30. annor. arg. *l. 6. §. 1. vers. sed. si is, D. quemad. servit. amit.* Adde *l. 1. D. fam. ercisc. & arg. l. 2. C. de præscript. 30. annor.* Atque ita Moribus servari, collige ex *Busf. ad d. l. 1. fam. ercisc.* Diss. *Gloss. cū pluribus Aliis in l. 1. C. de annal. except.* quos vide apud *Treutl. d. disp. 19. th. 8. lit. b. Hænon. disputat. 17. quæst. 20 & Christin. ad ll. Mechlin. titul. 16. artic. 44.* ubi plura insignia huc pertinentia vide. Sed quid, si juramento conventio firmata sit? Ea servanda est. *c. cum conting. ext. de jur. rejur.* Diss. *Alex. de Imol. conf. 18. vol. 2.* Moribus etiam pactum servandum est, atque adeo multo magis

voluntas testatoris. *Matab. 5. vers. 37. junct. l. 1. C. de SS. Eccl. f.*

VII. Ad §. 4. actione famil. ercisc. instituta à fratre contra fratrem, Legistæ dividendam hereditatem arbitrio judicis. *l. 3. 4. §. 27. D. fam. ercisc.* Canonistæ minori fratri electionem concedendam esse, statuunt. *arg. l. 1. ext. de parochi.* Atque horum doctrina usu Germaniæ comprobata est, teste *Wesemb. in parat. ad tit. D. fam. ercisc. n. 6. Gail. 1. observ. 126. n. 13. Busf. ad d. l. 3.* Cæterum illis non obstantibus, jus Civile retinendum puto, quia fratri natu majori potius, quam minori favendum est. *Genes. 27. v. 29. Deut. 21. v. 17. Tholos. syntagm. lib. 5. c. 4. n. 17. Perez. ad lit. c. fam. ercisc.* Vide tamen *Zyp. notit. jur. Belg. tit. fam. ercisc. §. Schultz. ad tit. Inst. de act. lit. n. ubi simul de læsione*, ob quam Moribus restituit. in integrum dandam esse, etiam infra dimidium decepto, supra ostendimus in *disp. 1. thes. 5. §. disp. 18. thes. 7.* Vide *Treutl. disp. 16. thes. 12. lit. c.* Quid, si sorte divisio facta sit? Vide *Sande lib. 4. tit. 11. def. 1.* Vix quoque Moribus servatur *l. quæ pater 90. fam. ercisc.* quod alioqui nimia inæqualitas inter liberos induceretur. Vide tamen *Christ. ad ll. Mechlin. tit. 16. art. 3.* Sed simplex tamen donatio in collationem non venit, teste *Wesemb. ad tit. de collat. dot. n. 2.* quoniam summa saperatione pater uni plus alteri minus donare potest. Quæ consuetudo etiam legibus consentanea est. *l. 1. ben. §. 1. C. de collat.* Diss. vide apud *Treutl. d. disp. 19. thes. 13. lit. a §. ibi Bacchov.* Quoties & quomodo actio famil. ercisc. intentari possit, vide apud *Cujac. 23. obs. 1.*

VIII. Ad §. 5. §. 6. heres legatariis tantum, non etiam creditoribus ex quali contractu obligatur. *d. §. 5. h. t. junct. l. 62. de R. J.* Diss. vide apud *Arum. exercit. 15. thes. 13. §. Tim. Fabr. d. disp. 25. thes. 4.* Condi-

Etio indebiti itidem ex quasi contractu nascitur. § 6. *Inst. cod.* sed si subest naturalis obligatio, cessat. *l. 13. l. 26 § 12. D. de condict. indeb.* An ergo & ei non competit, qui ad *avls dweg* seu remunerationes obligatus erat? Sic sentio, quia naturaliter obligatus erat. *l. 25 § 11. D. de petit. hered.* Diss. *Donell. lib. 12. comm. c. 2. Duar. ad tit. D. de O. & A. c. 2. Wesenb. in parat. ad d. tit. num. 5. Costal. in d. l. 13.* Sed hæc ita de jure civili, nam Moribus probabilis ignorantia excusat.

IX. Ad §. 7. ex quibus tamen causis inficiando lis crescit in duplum, ex iis non debitum solutum repeti non potest. §. *ult. h. t. l. 4. C. de condict. indeb.* Verbi causa: Titius, qui damnum injuria dedisse dicitur, & (ut conjicitur) per ignorantiam reparavit, solutum repetere non potest, licet postea se non fecisse, probare queat. Ratio est, quia alias facile in duplum condemnatus fuisset. Præterea de casu dubio transegiſſe videtur. Diss. *DD. varie*, ut videre est apud *Arum. exercit. 15. thes. 16.* Verumenimvero hæc sententia repugnat communibus regulis & præceptis juris gent. quæ dictitant, probabilem ignorantiam mereri excusationem, & neminem condemnandum, qui se reum non esse, probat. Quare Moribus dicta opinio rejicienda est, quibus sequimur simplex jus gent., & sequi oportet, ut in *superioribus disp. passim demonstravimus.*

X. Ad *pr. §. 1. tit. 30.* quæritur, an aliud pro alio invito creditori solvi possit? Neg: *d. pr. §. l. 2. § 1. D. de reb. credit.* Vide tamen *Hænon. disp. 17. q. 26.* ubi inter cæteras singularem exception. notat, quæ in praxi servatur. Hinc fit, ut nec debitum per partes nolenti creditori obtrudi possit. *d. l. 2. Adde l. 3. fam. erciſc. junct l. 74. de R. J. & Deckher. lib. 1. dissert. 10. Bus. ad l. 21. de reb. cred.* ubi testatur, hanc sententiam Moribus receptam esse. Diss. *Alciat. in l. 21. D. de reb.*

reb. credit. Coras. in l. 2. §. 1. D. de V. O. Molin. in tract.
de divid. & individ. Quod Moribus contra. l. 40. D.
mand. ille qui pro invito solvit, juste repetere possit,
innuit c. 7. Matth. v. 37. junct. Zyp. Notit. tit. de pan.
At quid, si debitor totam summam debitam idoneo
loco & tempore obtulit? Liberatur à periculo fortis.
l. 30. l. 39. l. 7. 2. D. de solut. Diss. Tiraquel. de retr. conv.
§. 4. gloss. 6. n. 7. Hartm. Hartm. tit. 28. obs. pract. obs. 1.
Sed non sistitur cursus usurarum, nec plena contin-
git liberatio, nisi post oblationem sequuta sit obfi-
gnatio ac depositio. l. 9. C. de solut. l. illud 17. D. de pe-
ric. & comm. rei vend. l. 1. §. ult. D. de usur. l. 7. & l. 41.
§. 1. D. eod. Ant. Fabr. ad lib. 8. Cod. tit. 30. def. 7. Diss.
Molin. q. 39. n. 296. & q. 41. n. 135. de usur. Goedd. c. 12.
de cont. & comm. stip. concl. 4. n. 31. & seqq.

XI. Sed disquiritur, an debitor saltem invito cre-
ditori ante diem solvere possit? Nos affirmantibus de
jure Romano adstipulamur. l. stipul. 38. §. 26. D. de V.
O. l. 137. §. 2. vers. nam & quod. D. eod. l. 70. D. de solut.
Diss. Cujac. in d. l. 38. Borch. de V. O. cap. 6. n. 33. Bocer.
class. 1. disp. 16. thes. 54. Emil. Ferret. ad d. l. 38. quo-
rum sententia ex simplici jure gent. verior est. De-
inde creditori sic iniqua conditio offerretur, quia res
soluta interim per furtum subtrahi potest. Quid, si
per errorem ante diem solverit, potestne repetere?
Non potest. l. 10. de condict. indeb. Sed d. l. 10. Mori-
bus nequaquam servandam existimo, quia probabilis
ignorantia excusat, & revera etiam necdum debuit.
Adde Joan. à Sande lib. 3. t. 16. def. 1. Quod maxime
locum habet ratione interusurii, quamvis etiā d. l. 10.
usum haberet. §. 10. Inst. mand. junct. l. 14. D. cond. in-
deb. Diss. vide apud Bus. ad d. l. 10. Arum. exercit. 16.
thes. 5.

XII. Ad §. 1. & 2. quæritur, an acceptilatio juris
civilis sit? Aff. d. §. 1. & 2. h. t. l. 147. D. de solut. l. 1. D. de

accept. Diff. Ferret. & Alii in l. 1. D. de V.O. Moribus,
 ut nullus est usus stipulationis, ita nec acceptilatio-
 nis; ideoque etiam nulla hodie differentia est inter
 acceptilationem & pactum de non petendo. Con-
 fer. *Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. & disp. nostr. 16.*
thes. 3. Cessant itaque quaestiones, an simplex acce-
 ptilatio sit species actus legitimi? An & cur accepti-
 latio diem non recipiat? An inutilis acceptilatio
 vim pacti habeat? Vide *Arum. d. exercit. thes. 12. &*
12. Hotom. illust. quaest. 34. Plures quaestiones de so-
 lut. & liber. cum reb. judicat. vide apud *Ant. Fab. ad*
lib. 1. Cod. tit. 20. def. 1. & seqq. plur.

XIII. Ad §. 3. nimis operose disputant *DD.* an
 olim per pœnae stipulationem prior obligatio nove-
 tur? an in certis quibusdam casibus animus novandi
 exprimi debuerit? quia jure novo non intelligitur fa-
 cta novatio, nisi contrahentes expresserint, se novan-
 di animo convenisse. *d. §. 3. h. t. l. ult. C. de novat.* Vide
Arum. exerc. thes. 15. 16. Tim. Fab. d. disp. thes. 8. Sed ut
 Imperatorem nostrum vindicemus a sordida & falsa
 quadam imperitia & absurditate. *arg. l. 19. D. de ll. &*
Scitis dicendum est, eam non solum novationem
 esse inter contrahentes expressam, quæ verbis ex-
 primitur; sed etiam, quæ perspicuo facto & verisimi-
 libus conjecturis exprimitur. Quippe voluntas non
 tantum verbis, sed etiam facto declaratur. *l. 25. D. de*
testam. milit. Arque ita in Camera Imper. & multis
 aliis locis usu receptum esse, testis est *Heig. ad d. §. 3.*
Vinn. ibid. n. 7. Mant. decis. 36. n. 2. Diff. vide apud *Fa-*
chin. 3. c. 92. Hæn. d. disp. q. ult. Treutl. disp. thes. 9. lit. f.
volum. 2. Quod si neutro modo animus novandi ex-
 pressus est, ne quidem ope exceptionis facta novatio
 censetur. *d. l. ult. pr. de novat.* Adde *Fachin. 3. cap. 91.*
Diff. vide apud Eund. d. loc. Tim. Fabr. d. thes. 8. Gail. 2.
obf. 30. Plures res judicatas circa novat. & delegat.
 vide

vide apud *Ant. Fab. ad lib. 8. C. tit. 29. def. 1. & seqq.*

XIV Ad § ult. obligationes solo consensu contractæ contrario dissensu ipso jure, re scil: adhuc integra, dissolvuntur. *d. § ult. h. t. l. 95. §. 4. de solut. l. 35. de R. J. nec obstat l. 17. §. 2. D. de pact.* quia illic duo pacta sunt, quorum prius posteriore ideo tantum ope exceptionis eliditur, non ipso jure; quia in pactis factum versatur. *l. 17. §. 2. D. cod. DD. aliter, ut videre est, apud Cuj. ad d. l. 17. Bacchov. ad d. §. ult. h. t. Ant. Matth. ibid.* Quid, si post emptionem perfectam hinc inde pretium & res restituantur? Dixerim, novam venditionem contractâ esse. *l. ad empt. 58. in fin. D. de pact. l. 2. C. quand. lic. ab empt.* & idcirco novas gabellas præstandas esse. *Diff. Gloss. Bartol. Sichard. & Alii in d. l. 2. quos sequitur Schneid. ad d. §. ult. n. 2.*

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA-SECUNDA

DE OBLIGATIONIBVS QVÆ Ex delictis & quasi ex delictis nascuntur.

Ad Tit. 1. 2. 3. 4. & 5. Inst. Lib. 4.

Resp. HUMMONE HUNINGA ab QOSIWALT Groen-Fris.

I. **A**D *pr. tit. 1.* quæritur, an furtum hodie ex Constit. Caroli V. pertineat ad judicium publicum, an verò privatum, seu extraordinarium? Prius affirmo, quia dicta Constitutio directe respicit utilitatem publicam. Quinimò Moribus omnis delicti persecutio ad judicium publicum spectat, sola actione injuriarum excepta, quæ & à privato moveri potest. Vide & *Vinn. ad §. 1. tit. seq. &*

ult. §. 1. lib. 4. §. Schultz. ad t. de injur. Argent. 12. ad Consuet. Britan. art. 274. Diss. vide apud Harpr. ad d. pr. n. 37. §. seqq.

II. Ad §. 1. quæritur, an liber sit à fraudulosa contrectatione, atq; adeo crimine furti, qui urgente fame esculenta abstulit? Aff: quia in casu necessitatis omnia sunt communia, & animus lucrandi abesse intelligitur. *Matt. 12. 12. 4. v. 32. Prov. c. 6. v. 36. §. 31. c. 36. de consec. dist. 5. §. Arg. l. 1. D. de bon. cor. qui ante sent. Diss. Rober. disp. 19. th. 4. Dan. l. 2. Eth. Christ. c. 13. Matth. Steph. cent. 4. q. 2. Riemer. decad. 12. q. illust. 4. Quin tamen æstimationem eorum aut similia restituere teneatur, si ad pinguiorem pervenerit fortunam, nullus dubito. arg. l. 206. de R. I. Vide Grot. de jure belli & pac. lib. 2. c. 2. §. 6. §. seqq. Diss. vide apud Harpr. ad d. §. 1. n. 22. Præterea hic quæritur, an furtum lege naturali seu natura probrum sit? Aff: quatenus per naturam intelligimus rationē naturalem seu ratiocinationem, quæ opponitur civili. l. 42. de V. S. §. d. §. 1. Opus enim hic est ratiocinatione, qua distinctio dominiorum jure gent. introducta ad probatur, contra communionem bonorum, quæ quidem primò bona ratione nitebatur, sed postea tamen fortiori discursu mentis recte abrogata est, quod multas lites, jurgia & homicidia creabat. l. 5. de justit. §. jur. junct. c. 20. Exod. v. 15. Levit. 19. v. 18. 1. Cor. 6. v. 20. Gell. 11. c. 11. D. D. vulgo aliter, ut apud Harpr. hic n. 52. §. seqq. Vinn. Hænon. disp. 18. q. 1. videre est.*

III. Ad §. 2. quæritur, an furtum dicatur à ferendo? Aff: per d. §. 2. §. l. 1. pr. D. de furt. Quod & Jure divino confirmatur. Exod. c. 22. Hinc & Moribus, nec creditor qui usus est pignore, nec depositarius, qui usus est re deposita, nec commodatarius, qui aliter re commodata usus est, quàm cujus gratia utenda data erat, furtum committit; quia rem non abstulit, ideoque

que tantum datur actio ad id quod interest. *Zypin notit. jur. Belg. tit. de furt. Diss. Alii aliter*, quos vide apud *Treutl. disp. 30. thes. 1. lit. b. vol. 2. Ant. Matt. disp. de privat. delict. thes. 25.*

IV Ad §. 3. & 4. quæritur, an sola visio, vel visio cum clamore furem faciat manifestum? Negatur, sed requiritur, ut deprehensus sit; vel saltem conatus intercesserit ad comprehendendum. *l. 3. §. 1. l. 7 §. 1. seqq. D. h. t. Diss. DD. Varie*, quos videre licet apud *Harp. ad dd. §. n. 4. Baron. Hotom. & Alios ibid. Cujac. l. 11. obs. 38. Tim. Fab. disp. 26. thes. 3.* Sin quis furem occidere maluit, quàm adprehendere, tenetur *Cornelia. l. 5. pr. C. ad l. Aquil.* nisi cum clamore diurnum occiderit, qui se telo defendebat; aut nocturnum cum clamore, seu cui aliter parcere non poterat. *l. 4. §. 1. D. eod. junct. l. 9. D. ad l. Cornel. de sicar.* Quod juri Divino consonans est. *Exod. 22. Diss. Cujac. 14 obs. c. 15 & Alii aliter.* Vide *Arum. disp. 10. thes. 1.* Receptatores furum eadem pœna afficiuntur, qua ipsi fures. *l. 14 C. ad l. Fab. de plag. Diss. Gloss. Bart. & Alberic. in l. 1. D. de recept.* quorum sententia haud injuste tamen in foro servatur, quia mitiori pœna digni sunt, qui minus graviter deliquerunt. Potrò hic quæritur, an rem furtivam in alienis ædibus perquirere liceat? Aff: si subsint indicia & probabilis suspicio. *arg. l. 51. §. 1. D. ad l. Aquil. Schneid. ad d. §. 4. Diss. Abb. in c. qui cum fur. n. 6. hic. & vulgo DD. teste Claro, d. §. n. 3.* Postremò & hic disquiritur, num re furtiva apud aliquem reperta, judex satis sufficiens indicium habeat ad torturam? Nos ex facti circumstantiis & personæ statu hoc determinandum arbitramur. *arg. l. 10. §. 5. D. de quæst. Clar. in §. fin. q. 21. n. 41. Diss. Lud. Roman. sing. 323. Kirchoy. comm. opin. cent. 2. concl. 62. Hippol. de Marsil. in pract. crim. §. diligit. n. 92.*

V Ad §. 5. quæritur, an actio furti manifesti sit ex jure

ure prætorio, actio vero furti nec manifesti ex Lege
 12. tabul. ? Aff: *per pr. Inst. de perpet. & tem. act.
 in fin.* Diss. vide apud *Hænon. disp. 18. q. 6.* Moribus u-
 trumque furtum capitale est, si ter quater ve quis fu-
 ratus est, turbator pacis publicæ, vagabundus, & in
 quo nulla emendationis spes superest. Alias fur
 non manifestus mitius puniri solet, quam mani-
 festus. *Carol. 5. P. H. O. cap. 157.* Ex his appa-
 ret, pecuniariam pœnam recte mutatam esse in
 capitalem. Adde *lib. 2. Reg. cap. 12. vers. 5. Jos. cap.
 7. vers. 24. & seq.* Dissent. *Theologi & Icti complu-
 res*, quos vide sis apud *Ioann. à Sande lib. 5. titul. 9.
 def. 9. Harp. ad h. §. n. 8. & seqq. Hænon. d. disp. q. 7.*
 Ex iisdem requisitis satis superque etiam constat, fu-
 rem ob unicum & simplex furtum (licet ingens & e-
 norme) laqueo puniri non posse. Adde *l. 11. & pen.
 de pæn. junct. nov. 134. c. ult.* Diss. vide apud *Harp. ad
 h. §. n. 56.* Sed quid, si tria distincta furta perpetrata
 sunt in diversis territoriis ? Puniantur ultimo suppli-
 cio, juxta *d. art. 157. junct. l. 8. de Publ. in rem act. Go-
 mez. tom. 3. var. resol. c. 5. n. 8.* Diss. *Alexand. conf. 71. p.
 2. Soaz. in comm. opin. verb. fur. Viv. lib. 2. comm. opin.
 verb. judex domicil.* Quod tamen ita accipi velim,
 ut ob primū & secundum furtum jam punitus sit. *arg.
 l. capitales 28. §. 3. D. de pæn. Chass. ad consuetud. Bur-
 gund. rub. 1. §. 5. verb. quod si incidat. n. 1. Harpr. hic. n.
 69.* Diss. vide apud *Eund. d. loc.* Sed non, nisi in loco
 delicti puniri debet, quamvis alibi cum re furtiva ad-
 prehensus sit; quia & ratio naturalis & civilis hoc
 docent, ut quis puniatur ad exemplum, ubi deliquit
 & se obligavit. Adde *l. 7. de custod. & exhib.* quæ sen-
 tentia etiam communior est, teste *Fachin. 9. cap. 19.*
 Diss. Plurimi, quos refert *Fachin. d. loc. & Harp. hic. n.
 83.* quosque & Mores sæpius sequuntur. *Garl. 1. de
 pac. publ. c. 16.* Haud aliena hic & illa quæstio, an fur
 ru-

rupto laqueo, denuo sit strangulandus, donec mors sequatur? Aff: *arg. l. ingen. 25. D. de stat. hom. § l. 1. in fin. de quæst. Const. Carol. 5. art. 163.* Diss. vide apud *Harp. hic. n. 86. Hænon. d. disp. qu. 11. Treutl. disp. 30. vol. 2. thes. 3. lit. g.* Idem iudicium esto de puella vel meretrice, quæ petit furem in maritum. *Paul. de Castro in l. 3. C. de Episc. aud.* Diss. vide apud *Harp. ad d. n. §. n. 92. § Hænon. d. loc.*

VI Ad §. 6. & 8. quæritur, an creditor, qui rem sibi debitam vel aliam ei æquivalentem clam sive furtive sustulit, furtum committat? Dixerim, proprie furtum non committi, quia nec rem alienam proprie amover, nec lucri faciendi gratia amover. *d. §. 6. & §. 1. Inst. h. t. arg. l. 14. §. 1. h. t. Soarez. in thes. recept. lit. f. n. 298.* Diss. vide apud *Treutl. d. disput. 30. thes. 1. lit. e. Harp. hic. n. 8. Hænon. d. disp. q. 12.* Sed tenebitur tamen multa pecuniaria arbitrio iudicis fisco applicanda. *Zyp. d. tract. tit. de vi & vi arm. in fin.* Sic etiam volente domino proprie furtum non committitur. *d. §. 8. & l. 46. §. 7. D. de furt.* Sed contrectans punitur, ut supra. *Zyp. d. loc.* Diss. *DD. Alii aliter*, ut videre est apud *Hænon. d. disp. q. 13. Bachov. & Virn. hic.*

VII. Ad §. 10. quæritur, an debitor, qui pignus creditori subtrahit, liberetur pœna furti, si paratus sit ipsum debitum solvere? Neg: *arg. l. qui ea mente 65. D. h. t. & l. 45. D. pro soc.* Diss. *Bart. in l. 66. & 79. D. h. t.* Moribus puniretur pœna arbitraria, ut constat ex *thes. 1. §. 6.* nisi dicamus, voluisse debitorem ex bonis creditoris auferre, ut sibi luctum faceret, & pignus repeteret.

VIII. Ad §. 11. quæritur, an & ille furti teneatur, cuius consilio furtum factum est? Neg: nisi consilium fuerit instructum, & ipsa contrectatio secuta. *l. 36. l. 50. §. 3. & l. 52. §. 19. h. tit.* Diss. *DD. varii varie*, quos vide apud *Harp. hic. n. 3. seqq. & Hænon. d. disp. q.*

q. 15. Moribus puniretur ut supra. Adde *Treutl. dict. disp. 30. thes. 3. lit. d.*

Ad §. 12. quæritur, an Moribus famulus, seu mercenarius, seu tabularius pecuniam ad alium perferendam in suos usus convertens, faciat furtum? Aff: nisi probet, se non lucrandi animo fecisse. Quare habitatione personarum & probationum, leviolem poenam adhibendam censeo. *d. Const. Carol. 5. & d. Rub. 39. Tuld. hic. c. 2.* Diss. vide apud *Harp. hic. n. 20.* & *Schultz. ad h. t. lit. m.*

IX. Ad §. 18. quæritur, an hodie pubes minor tamen 25. annis, possit turca suspendi propter furta? Puto hanc causam committendam arbitrio judicis, sed ita tamen, ut judex in casu dubio clementiam potius, quam rigorem commendatum cogitet. *Matt. 5. & arg. l. auxil. 37. §. 1. D. minor. & l. si minor 36. ad l. Jul. de adult.* Pubertati vero proximum nullo modo puniri posse capitaliter, statuo; quia vix deliberato animo, sed potius impulsu aliorum deliquisse videtur. *Gomez. 3. resol. 1. n. 63. Clar. §. ult. q. 60.* Diss. vide apud *Eosd. & Harpr. hic. n. 9. & Vinn. n. 3.*

X. Ad §. ult. quæritur, an condictio furtiva adversus heredes furis detur in solidum? Aff: *per h. §. n. l. 7. §. fin. & l. 9. D. de condict. furt.* Diss. vide apud *Facchin 9 c. 5.* Jure Canonico idem constitutum est circa actiones pœnales, etsi lis super illis non sit contestata, nec quidquam ex delicto defuncti ad heredes pervenerit. *c. ult. ibique Gloss. & DD. de sepult. c. 5. de raptor.* Quod & Mores in foro etiam Cæsareo recte sequuntur, quia bona defuncti pro reparatione damni obligata intelliguntur. Adde *l. 206. de R. J.* Quamobrem omnes actiones pœnales rei persecutoriae factæ dicuntur, excepta actione injuriar. *Christm. vol. 3. decis. 22. n. 2. & seqq. Vinn. ad tit. Inst. de perp. & temp. act. Gudelm. lib. 3. c. 13.*

XI. Ad *pr. tit. 2.* quæritur, an bon. raptor quoque actione furti manifesti conveniri queat? Neg: nisi in ipsa rapina deprehensus sit. *l. 3. l. 52. §. ult. D. de furt. §. l. 1. D. h. t. Myns. Ant. Mat. Giph. hic. Diss. vide apud Harpr. ad d. pr. n. 11. & Hæn. d. disp. 12. q. 19.* Deterior autem conditio raptoris quam furis manifesti in eo est, quod raptor semper in quadruplum cōdemnetur, si ve in ipsa rapina deprehensus sit si ve non: fur autem non sit manifestus, nisi in ipso furto adprehensus est. *d. l. 3. junct. h. pr. Ad hæc raptor ex l. Jul. de vi pub. vel priv. tenetur. tot. tit. D. ad l. Jul. de vi priv. & publ. Denique ex Const. Principum §. h. t. & l. 7. C. unde vi Diss. DD. varie, quos vide apud Harpr. d. loc. & Hæn. non. d. disp. q. 20.* Moribus raptor, præsertim violentior, ultimo supplicio punitur. *d. Const. Caroli art. 129.* & res rapta, (ut & res furtiva) pristino domino restituitur. *d. const. art. 207. Schneid. ad §. fin. tit. 1. Treutl. disp. 30. thes. 4.*

XII. Ad §. 1. quæritur, an Constitutio hujus §. 1. & *d. l. 7. C. unde vi* Consuetudine abrogata sit? Alii ajunt, alii negant, ut videre est apud *Harpr. hic. n. 4. Vinn. ibid. n. 2. & Tholosan. lib. 22. c. 5. n. 3.* Ut ut sit, antiquata esse debet, ne quis ex errore vel delicto ulterius sentiat lucrum & justum titulum adquirendi. Puniatur itaque temeritas errantis vel delinquentis, sed domino reddatur res sua. *Christin. vol. 3. decis. 15.* Quæ cum ita sint, frustra hic quæritur, an rusticus, mulier, similesque personæ prælatæ pœnæ subjaceant. Item an sententia Judicis opus sit? Item an *d. const.* spectineat ad filiumf. qui possessorem de bonis ad ventitiis dejecit? Vide tamen *Harpr. ad tit. de interd. §. 6. n. 40. & seqq. Vide hic Schneid. & Harp.*

XIII. Ad §. 6. *tit. 3.* quæritur, an ille, qui ab armato petatur, teneatur fugere? Teneatur, si sine discrimine vitæ fugere potest. Quod si tamen hoc casu non

non fugeret, noxius damni dati erit. *d. §. 2. § l. sci-
ent. 45. §. 4. D. eod.* Rationem elegantem reddit *Bal-
duin. ad d. §. 2.* Vide & *Schultz. ad h. t. late Diff. Tim-
Fab. disp. 26. thes. Wesemb. ad d. §. 2.*

Ad §. 7. § 13. quæritur, an *dd. §§.* etiam procedant
in aliis Doctoribus, Consiliariis & Advocatis? Neg:
arg. l. 2. §. fin. D. mand. § l. 47. de R. J. Deinde *dd. §§.*
non procedunt, nisi quando damnum datum est in
corpore, quod vel peremptum est, vel vulneratum,
vel deterius factum; quod de supradictis personis di-
ci nequit. Adde *l. 6. §. 7. D. de offic. Præsid. l. 27. §. 29.
D. h. t. § l. 9. §. 5. D. locat.* Sed quin in hos propter
sordidam quandam imperitiam subsidiaria in factum
actio dati possit, nullus ambigo. *Bacchov. in not. ad
Treutl. pag. 709. vol. 1. Diff. vide ibid. § apud Harpr.
in §. 7. n. 5. § Hænon. disp. 17. q. 9.*

XIV. Ad §. 9. quæritur, an actio *l. Aquil.* saltem in
heredes detur, quatenus est rei persecutoria? Negat:
*l. inde Nerat. 23. §. 8. D. h. t. l. 4. §. ult. § ll. seqq. D. de
alienat. jud. mut. caus. fact.* Diff. vide apud *Ant. Fabr.
de error pragmat. docad. 76. err. 8. Harpr. in pr. tit. 1. n.
35. § Fachin. 9. c. 5.* quos *Mores sequuntur.* Ratio est
in *thes. 10. § 12.* Adde *Vinn. ad d. §. 9. § Gudelin lib.
3. c. 13. Wurms. præct. forens. lib. 1. miscel. obs. 3.*

Ad §. 10. quæritur, an illud interesse, quod hic ex
interpretatione legis aliquando præstandum est,
possit excedere duplum rei peremptæ vel deteriora-
tæ, non obstante *l. un. C. de sent. quæ pro eo quod int.
prof.* Aff: quia *l. un.* duntaxat loquitur de casibus, qui
certam habent quantitatem vel naturam. *d. l. un.* Huic
accedunt *ll. generales*, quibus evincitur, eum qui
ex delicto tenetur ad interesse, in totum interesse
condemnandum esse. *l. 13. pr. D. de act. empt. l. 22. §
23. D. h. t. l. 6. de vi § vi. arm.* Imò *Moribus* in omni-
bus casibus totum verum interesse præstandum est.

Zyp.

Zyp. d. tract. tit. de empt. & vend. Diss. à thesi DD. comm. teste Harpr. ad d. §. 10. n. 3.

XV. Ad §. 11. quæritur, an occiso homine libero, uxore ejus & liberi utili saltem actione l. Aquil. agere queant nomine corporis interempti, quo nunc carent & imposterum carituri sunt? Alii affirmant, Alii negant, ut videre est apud Treutl. vol. 1. disp. 18. thes. 10. lit. g. Harpr. ad §. 10. n. 11. Schultz. ibid. Moribus certum est, omne damnum homini datum, etiam casu fortuito, reparandum esse. d. thes. 10. §. 15. eoque & deformitatis & dolorum ratio habetur. Grot. 3. Introducti. Jurisp. Holl. c. 33. §. 34. Bus. & Costal. ad l. 3. D. si quadrup. paup. Finn. ad pr. Inst. h. t. Christ. vol. 2. decis. 178.

XVI. Ad §. 14. quærit. an & ille culpæ reus sit, qui incendii arcendi causa vicinas aedes demolitus est? Aff: nisi incendium ad eas jam pervenerat, & alias perituræ fuissent l. 5. D. quod met. caus. juct. l. 7. §. 4. D. quod vi aut clam. Diss. vide apud Harpr. hic n. 6. Gail. 2. obs. 22. n. 3. Sed si domus nondum ardens, aut incensa quidem, sed quæ facili diligentia potuit salvari, destructa sit, communibus impensis vicinæ hoc damnum resarciendum judico. arg. l. 1. §. 2. D. ad l. Rhod. de jact. §. l. 14. D. de condic. indeb. Gail. d. obs. n. 5. Diss. vide ibid. §. apud Harp. d. loc. Hænon. d. disp. q. 23. Ad plerasque præcedentes & alias quæstiones vide Christin. decis. 178. vol. 2.

XVII. Ad §. 1. t. 4. quærit. an actio injur Christ. licita sit? Aff: vide Tim. Fab. hic disp. annu. Item quæritur, an veritas? convitii injur. excuset? Neg: l. 3. §. 1. D. h. t. l. 3. C. de offic. rect. pro. Joan a Sande lib. 5. tit. 9. def. 7. nisi tale objectum sit crimen, quod Reipub interest, ut puniatur, Leum qui 18. pr. D. eod. & nisi probet injuriens, se non convitii consilio dixisse. l. 5. C. eod. quæ distinctio passim in judicando servatur.

K k k

Chri-

Christin. vol. 4. dec. 202. n. 32. Ioan. à Sande lib. 5. tit. 8. def. 7. Bus. ad l. 18. D. de injur. Gail. 2. obs. 99. Diff. vide apud Fach. 9. c. 10. Harpr. hic n. 101. Hænon d. disp. q. 27. Sed quid, si protestatio præmissa, aut statim sequuta sit? tenebitur tamen injuriarum, quum sit protestatio ipsi actui contraria. d. l. 3. atque ita etiam pronunciari solet, Gail. 2. obs. 101. n. 1. Guid. Pap. de cif. 465. Ant. Fab. ad lib. 9. Cod. tit. 20. def. 10. § 12. Pa. pon. lib. 8. tit. 2. arrest. 15. nisi protestatio illa vim pœnitentiæ habeat, quo casu saltem palinodiæ non erit locus. arg. l. 7. § pen. D. ad l. lul. majest. Vide Ioan. à Sande d. lib. 8. def. 8. DD. vulgo aliter. Quid, si honoris sui conservandi gratia dixit, tu mentiris? Nō tenebitur, quia se purgare ac defendere voluit. d. l. 3. § 1. h. t. l. 25. D. de procurat. l. 14. § 6. D. de bon. libert. § DD. comm. Myns. cent. 5. obs. 17. Sed an hæc sententia juri Divino conveniat, vehementer dubito, propter c. 3. v. 9. Petr. 1. Matth. 5. Rom. 12. Vide quoque Clar. in §. quæro etiam. vers. injur. Bus. ad dict. 1. 18. de injur. Circa famosum libellum (quem nos vulgo pasquillum vocamus) multæ & variæ sunt DD. sententiæ ad l. 5. § 9. D. h. t. § lun. C. de famos. libell. Sed quoniam jure Canon, pœna mitigata est. c. 1. § 3. caus. 5. q. 1. Moribusq; pœnæ in arbitrio judicis sunt. Zyp. de notit. jur. Belg. tit. de pœn. frustra hic longe lateque excuterentur. Vide tamen Perez. ad lib. 9. Cod. tit. 36. n. 5. Harpr. hic n. 157. § seqq. § Vinn. n. 7. Tholosan. syntagm. lib. 38. c. 6. ubi Constit. Carol. V. refert.

XVIII. Ad §. 10. quæritur, an ille, qui injuriarum nomine civiliter egit, possit nihilominus criminaliter agere, & vice versa? Negatur, quia utraque actio est ad vindictam. l. 6. l. 7. § 1. D. h. t. lun. C. quand. civil. act. crim. Idē dicendum de cæteris delictis privatis. l. interd. § 6. § 1. D. de furt. junct. l. 14. D. de accusat. l. 41. in fin. de pœn. Bart. ad d. lun. Gail. 1. obs. 65. Diff.

Diff. Gomez. 3. resol. c. 5. n. 4. Bronch. cent. 4. ass. 67. Treutl. disp. 18. thes. ult. Confer Fachin. 9. c. 2. Ex his aperte liquet, actionem ad palinodiam esse civilem, ac cumulari posse, vel cum actione civili injuriar. vel criminali; quia illa tendit ad restitutionem honoris, hæc ad vindictam. Gail. d. obs. Adde Schultz. ad h. t. lit. f. Myns. cent. 2. obs. 98. Hartm. Hartm. tit. 49. de injur. obs. 3. Wurms. lib. 1. tit. 47. obs. 8. ubi ita judicatum refert. Diff. vide apud Hænon. d. disp. q. 33.

XIX. Ad § ult. quæritur, an sola dissimulatione actio injur. extincta intelligatur? Aff. per d. § ult. l. 18. §. 1. D. cod. Diff. Hotom. Quæritur itidem, an actio injuriar. ex l. Corn. descendens etiam annalis sit, an perpetua? Aff. posterius. arg. pr. Inst. de perpet. & temp. act. junct. l. ita vulneratus § 1. ad l. Aquil. & DD. comm. quos res judicatæ comprobant. Mynsing. cent. 1. obs. 84. Joan. à Sande lib. 5. tit. 8. def. 3. Neostad. decis. 13. Diff. vide apud Fachin. 9. c. 7. Christin. decis. 202. vol. 4. Hænon. d. disp. qu. 32. Sed injuria scripta anno terminatur. l. 5. C. h. t. Fachin. 9. c. 9. Vide tamen ad hanc & præcedent. quæstionem Schultz. ad h. t. lit. i. Wurms. præct. forens. lib. 1. tit. 47. obs. 1. Diff. vide ibid. & apud Gail. 2. obs. 104. Intellige autem annum continuum à die illatæ injuriæ. d. l. 5. & arg. l. ult. C. de dol. & l. 8. D. de his qui rot. inf. quæ sententia usu quoque forensi recepta est, teste Vinn. hic. n. 5. Diff. Gail. 2. obs. 105. Vinn. d. loc. & plures, quos recenset Fach. 9. c. 8.

XX. Ad pr. tit. 5. quæritur, quæ sit ratio differentiatæ, cur judex propter imperitiam suam tantum ex quasi delicto teneatur, medicus ex vero? Præter rationes in thes. 13. allatas, reddi & hæc potest, quod judex vel invitus publica auctoritate ad munus judicandi vocetur. DD. Alii aliter. Moribus nec errata Medicorum, nec Judicum in jus vocantur, teste Tuldeno hic c. 1. & Vinn. ibid. quos probo, quia Medicina

K k k 2

ars

ars conjecturalis est, in qua vel ipse Æsculapius barbarus sæpius errat; quod tamen nolim dictum in contemptum Artis necessariæ & utilis. Ratio pro judicibus jam dicta est, cui & illa accedit, quod illorum errori alio juris remedio occurrere licet. Quid, si judex contra communem DD. opinionem judicavit? Vide *Harp. & Schultz. ad h.t.*

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA TERTIA

DE ACTIONIBVS.

Ad Titul. 6. Instit. Lib. 4.

Resp. ADOLPHO HENRICO RIPPERDA Geldr.

I. **A**D *pr. tit.* quæritur, an actiones, id est jura persequendi in judicio, quod debetur, proficiantur ex jure Gentium, an ex jure Civili? Prius affirmo ex definit. juris. gent. §. 1. *Inst. de jur. nat. gent. junct. l. 1. §. ult. l. 5. & 9. D. de just. & Jur.* Sed modus varius agendi à jure civili inventus seu additus est. *l. 2. §. 6. his leg. D. de orig. jur. junct. l. 6. D. de Instit. & jur. Diss. DD. Comm. & Alii aliter, ut ut videre licet apud Harpr. ad d. pr. n. 17. Hænon. disp. 19. q. 1. Tim. Fab. in disp. anniverf. 27. thes. 1 & 5.* Item quæritur, an sub definitione actionis tam personalis quam realis comprehendatur? Aff: per *l. pecuniæ 178. §. ult. de V.S. junct. §. 1. Inst. h.t. & l. 25. & 28. D. de O. & A. Diss. Vide apud Bronch. cent. 4. aff. 30. Hænon d. disp. d. q. lit h.* Quid de actionibus popularibus? Etiam continentur. §. 12. *panal. h.t. & tot. tit. de popular. act. junct. l. 12. de V.S. & pœna applicatur actori, præsertim si ejus privatim interfit. d. §. 12. l. 5. §. 5. hæc act. D. de his qui effud. l. ult. D. de litig. l. 3.*
ed

de sepulchr. viol. l. 12. de V. S. l. 7. § 9. D. de jurisd. nisi à Prætorē aliter cautum reperiatur, ut in l. 25. § ult. D. ad SC. Syllan. Diss. DD. varie, quos vide apud Treutl. vol. 1. disp. 4. thes. 9. § ibi Bacchov. Hænon. d. d. disp. q. 1. lit. b. Bronch. cent. 4. aff. 69. Moribus actiones populares non sunt in usu, sed Prætor agit nomine populi, unde partem pœnæ sibi retinet, partem publico ærario infert. Vide etiam Gudel. lib. 4. c. 1. in fin. Quod Christianis non liceat actiones & judicia exercere, ita putant Anabaptistæ. Rom. 11.

II. Ad §. 1. quæritur, an prima divisio actionis in duo genera, scilicet in rem & personam, mutila sit, si agnoscantur vel actiones mixtæ, vel in rem scriptæ? Negatur, quia hic duntaxat summa & principalis distributio proponitur, & a parte principali fit denominatio. Pleræque enim actiones aut in rem sunt, aut in personam, paucæ sunt mixtæ. *d. §. 1. § l. 25. D. de O. § 1. junct §. 20. Inst. h. t. Actiones in rem scriptæ personales sunt. §. præterea 31. h. t. junct. l. 9. §. 8. D. quod met. caus. DD. Alii aliter. An verò dentur actiones mixtæ, vide in d. §. 20. h. t. Quæritur autem hic, an per illa verba, § alius quibusdam modis, designentur quasi contractus & quasi delicta? an actiones in factum? an actio commodati, depositi, pignoratitia? Quod libet. Dissent. DD. varie. Vide Tim. Fab. d. disp. th. 3. Vinn. hic. n. 19. Porro quæritur, an institutâ rei vindicatione, possessor teneatur asserere, se esse dominum rei possessæ? Negatur, arg. l. 4. C. de edend. l. ult. C. de R. V. Diss. vide apud Hænon. d. disp. q. 3. lit. a. Arum. ad l. 73. de R. V. Quæritur denique, an præter actionē confessoriā & negatoriā aliâ vindicatione res incorporales vindicentur? Aff. arg. rubr. si serv. vindic. § l. 1. § 2. D. eod. Vultej. hic. n. 27. Diss. vide apud Hænon. d. disp. q. 2. lit. b. Usū vide apud Bus. ad l. 2. D. si servit. vind.*

III. Ad §. 2. quæritur, an etiam usufructuario competat vindicatio pro vindicanda servitute fundo fructuario debita? Nego, per *l. 1. pr. §. 1. D. si usus fr. pet.* imò non nisi procuratorio nomine novum opus nunciare potest. *l. 1. §. ult. D. de nov. oper. nunt.* & sic intellige *l. 1. §. 4. D. de remiss.* scilicet, quòd usufructuarius habeat jus vindicandarum servitutum nuntiando novum opus procuratorio nomine, aut saltem quòd fructuarius possit vindicare ut nunciare scilicet: procuratorio nomine, vel quòd Sententia Iuliani in *d. l. un.* tantum narrative referatur: vel quòd in *d. l. un.* fructuario detur vindicatio servitutis scilicet: per consequentiam vindicando usum *d. l. 1. §. 5. DD. aliter*, quos vide sis apud *Bronch. cent. 1. ass. 90. Treutl. part. 1. disp. 16. thes. 7. tit. 6. §. ibi Bacchov. Cujac. 1. obs. 16. §. Hænon. d. disp. 19. q. 2. lit. b.* An competat confessoria ei, qui prætendit jus altius ædes tollendi? Aff. per *h. §. nostr. §. 1. 2. §. 11. D. si usus fr. pet. junct. l. 2. in pr. D. si servit. vindic.* Vide disput. nost. 6. the. 5. Diff. vide apud *Hænon. d. disp. q. 2. lit. b.* An & ei, qui agit cum alio, ne tollat altius ædes suas, ne luminibus officiat? Aff. si hoc ex sententia verborum & re petita appareat. *l. 2. in pr. §. 1. §. 1. 4. §. 7. D. si servit. vindic.* Diff. vide apud *Hænon. d. loc. Vinn. ad h. §. 2. num. 4.* Postremò quæritur, quis sit ille unus casus, ubi ille qui possidet, partibus actoris fungatur? Sanè si attendere volumus, quàm mente quid dicatur, facile quilibet animadvertet hic agi de eo casu, quando reus opponit exceptionem, quam probare debet. *l. 19. D. de probat.* & ideo actor est, seu partes actoris obtinet. *l. 1. D. de except.* Diff. *DD. Alii aliter.* Sed exiguus harum quæstionum usus est, quia hodie nomina actionum exprimere necessum non est.

IV Ad §. 3. & 4. quæritur, num ei etiam actio Publiciana competat, qui justo errore seductus putavit, se

le ex justa causa accepisse? Distinguo cum *Accursio* in l. 7. §. 2. *D. de Public. in rem act.* Vide hic *Vinn. n. 10* *Hænon d. disp. q. 4. lit. a.* Jurene Canonico sublata hæ. actio propter *c. ult. extr. de præscrip.* Negatur arg. c. 1. §. 2. *de nov. oper. nuntiat.* §. l. 27. *C. de testament* *Schneid. hic n. 56.* Diss. vide apud *Hænon. d. loc.* Quin Moribus vero domino Publiciana actio dari, & cum rei vindicatione cumulari possit, nullum est dubium. *Gail. 1. obs. 62. n. 5. Bronch. cent. 1. ass. 76. Harpr. hic ad § 4. n. 18.* An Publiciana detur contra eum, qui pro hærede possidet? Negatur *per tot. tit. pro hæred. vel poss.* quia pro hærede usucapere potest. *tot. tit. pro hæred. junct. l. 9. § 4. D. de Publ. in rem act.* Sed rectius meo judicio antiquior tanquam justior possessio restituenda ac defendenda esset. *arg. licet extr. de probat. DD. aliter,* quos videre est apud *Harpr. ad d. § 4. n. 24* §. 25. *§ Hænon. d. disp. q. 4.*

V. Ad § 5. quæritur, an actio usucapionem rescindens differat ab actione rescissoria? Aff. quia hæc in rem, illa in personam est, & ideo distinctim institui possunt. *l. 35. in honorar. in fin. D. de O. § 1. Rescissoria perpetuo. d. l. 35. pr. rescindens jure novo intra quadriennium. l. ult. C. de temp. in integ.* Sed & cumulari posse, certo certius est. Quid? existimamusne, Veteres Jct. fungos aut lapides fuisse? Disjunxisse, quæ optimo jure conjungi possunt? Sump. injunxisse inutiles? Atque ita in foro servatur, teste *Vinn. hic. § Fabr. de error. pragm. decad. 7. err. 1. Imb. in enchirid. jur. Gall. lit. r.* Adde *disput. nost. 11. thes. 2. DD. aliter,* quos vide apud *Harpr. ad. h. § n. 7. Vinn. n. 5. Hænon. d. disp. q. 4. lit. b.*

VI. Ad § 6. quæritur, utrum hic agatur de actione rescissoria in rem, an verò de Pauliana in personam? Prius statuo *per d. § 6.* Utique hic creditores missi sunt in possessionem bonor. jussu Prætoris, er-

go & in rem actio nata. *l. ult. C. de Prætor. pign. eoque*
 & perpetua est. *d. l. 35. § l. 4. C. de prescript. 30. ann.*
 & contra quemcunque possessorem competens. § 7.
h. t. § d. l. ult. C. de prætor. pign. Actio verò Pauliana per-
 sonalis est, arg. *l. 1. § 26. D. si quid in fraud. patron. 38.*
 § 4. *de usur.* & datur etiam non missis creditoribus,
 modo debitor aliquid in fraudem creditorum aliena-
 vit. *l. 17. pr. § 1. D. quæ in fraud. cred.* Sed. non datur
 nisi contra doli participem. *l. 1. l. 7. § 10. § 2. D. eod*
donatarium, licet doli ignarum. l. 6. § 11. D. eod. § l.
pen. C. eod. Diff. DD. Alii aliter, quos vide apud
Deckher. lib. 1. diff. 10. Hænon. d. disp. q. 4. lit. c. Ant.
Matth. hic in not Harpr n. 3. § seqq. Vinn. ibid. Plures
 quæstiones huc spectantes cum praxi vide apud Jo-
 an. & Zande lib. 3. tit. 13.

VII. Ad § 7. quæritur, an Serviana actio ad inqui-
 lium, qui bona sua expressim oppignoravit, referri
 queat? Nego per *h. § n.* ubi inter se opponuntur. *Diff.*
DD. comm. teste Harpr. hic. n. 1. An ergo res iuvectæ
 & illatæ in prædium rusticum non æque oppigno-
 rantur tacite, ac iuvecta in prædium urbanum? Ne-
 quaquam. *l. 4. § 9. D. in quib. caus. pign.* Ratio diffe-
 rentiæ est in *l. 7. D. eod. § l. 61. § 1. D. de furt.* *Diff.*
DD. comm. teste Treutl. disp. 29. th. 4. vol. 1. quorū ta-
 men sententia nō male Morib. recepta est in ovibus
 & bovis, quoniam gramen Domini depasti ex ali-
 mentis alterius pigniores facti sunt. Ratio pro tacito
 pignore, quod inhæret reb. in prædium urban. illatis,
 hæc est; quod ibi custoditæ & asservatæ sunt. Hinc
 apparet & libros Studiosorū tacite obligari pro mer-
 cede cubiculi. *d. l. 4. § 6. § l. 11. § 5. de pign. ad. quod*
*Mores sequuntur. Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de ex-
 cut. rei jud. Diff. vide apud Harpr. hic. n. 11. Hænon.*
d. q. 4. lit. e. Tholosan. in syntagm. lib. 22. c. 9. Quando
 hodie supellex tacite obligata consueatur, vide apud
 Bus.

Bus. ad. d. l. 4. § Zyp. dict. tit. An statutum de pignore loquens etiam de hypotheca intelligatur, vide apud *Bus. ad l. 1. de pignor. act.* ubi & usum proponit. Plures quæstiones cum usu videbis apud *Ioan. a Sande. lib. 3. tit. 12. def. 1. § seqq.*

VIII. Ad §. 8. § 9. quæritur, an Constitutum sit contractus, quum detur actio? Nego, sed ajo esse nudum pactum. *l. 1. pr. de const. pecun. § d. §. 9.* Dat tamen ex eo actionem Prætor, quia hic duplex vinculum est, & priori obligationi altera accedit. *d. l. 1. §. 6. § seqq.* Sed nec inde sequitur, jure prætorio semper ex pacto actionem dari. *l. 7. §. 1. D. de justit. § jur.* Diss. *DD. varie*, ut videre est apud *Harp. hic Hænon disp. 20. 3. lit. a.* An constitutum accedere possit civili obligationi tantum? Civili, quæ infringitur per exceptionem, accedere non potest, sed civili ex mera ratione civili introductæ accedere potest. *d. l. 1. § l. 3. §. 1. eod. DD. aliter*, quos refert *Hænon. d. loc.*

IX. Ad §. 11. quæritur, an actio ex jurejurando sit ex contractu? Neg: sed est tanquam ex pacto, quod factum est super negotio præcedenti. *l. 3. pr. § §. 1. de jurejur.* Diss. vide apud *Hænon. d. q. 3. lit. c.* De quo juramento ergo hic agitur? Duntaxat de voluntario, non tamen promissorio, sed decisorio, ut aperte constat ex hoc textu, & *l. 17. l. 28. § ult. § l. 34. § ult. de jurejur.* Diss. *Harp. § Vinn. hic § plures Alii.* Potestne retractari? Nec hoc, nec judiciale. *l. admonendi 31. D. de jurejur. l. 1. C. de reb. cred.* Ratio est in *l. 1. quar. rer. act.* Diss. *Cujac 11 observ. 35.* Quum Moribus omnes actiones concipiantur in factum, frustra hic sunt solliciti Interpretes de actione, quæ ex jurejurando oritur. Antiquitatis Studiosos remitto ad *Bus. in l. 9 de jurejur. Myns. § Vinn. hic Donell. 24. comm. 9.* At cur Prætor hic nullam rationem habet perjurii? Cur merum de eo silentium Doct.? Plures quæstio-

reb. judicatis illustratas, vide apud *Fab ad lib 4 Cod. tit 1. def. 1. & seqq.*

X. Ad § 12 quæritur, an vasallus patronum absque speciali venia in jus vocare queat? Aff: *c. un circ. fin. de milit. vasall. qui contum & c. un. § ult. consuetud. rect. feud.* atque ita Moribus Germanorum & præjudiciis Cameræ observatur. *Borch. de feud. c. 10. n. 38. Clar. in § feud. q. 25. Diss. vide apud Hænon. dict. disp. 20. q. 4. lit. b.* Idem Mores Holland. admittunt circa vitricum & novercam. *Merul. lib. 4. dist. 5. sect. 1. tit. 4. c. 12.* Quinimo multi autumant, idem dicendum de ipsis parentibus naturalibus. *Gubelin. ad R. J. c. 25. n. 16. Zyp. d. tract. tit. de m. ius voc.* Et sane, quid opus hic venia in re licita? quid meretur pœnam, quod divina lege fit permittente? inutiles ergo hic moventur quæstiones de patria, patre spirituali, socero, socro, præceptore, dissoluta affinitate & durante, citatione reali & verbali. Vide *Vinn. hic & Tulden. ad tit. Inst. de pœn. tem. litigant. Schultz. ad h. t. lit. 1.*

XI. Ad § 13. quæritur, an actiones præjudiciales sint in rem, an in personam? Resp: nec proprie in rem sunt, quia in iis non petitur aliquid restitui, nec proprie in personam, quia nihil petitur quod debetur ex contractu. Sed tamen magis in rem sunt quam in personam, quippe vindicamus quod nostrum est, & ideo hic Imperator tradidit, eas in rem videri. *Diss. Vultej. hic n. 12. Arum. exerc. 18. thes. 1. & Plures, quos numerat Hænon. d. disp. 19. q. 5. lit. a.* Quæstiones, an actio de liberto, de partu agnoscendo, civilis an Prætoria sit, an dentur plures quàm hætres, non sunt magni momenti. Vide tamen *Giphan Pac. Vin. Harp. hic.*

XII. Ad § 14. quæritur, an hodie actionum formulæ ita sublatae sunt, ut ne quidem actionis nomē in libello conventionali exprimere necesse sit? Negatur

gatur. *l. ult. C. de interd. l. 1. § 2. C. de form. sublat. junct. argum. l. 32. in fin. C. de appell. Diss. vide apud Treutl. disp. 4. vol. 1. th. 10. Verū secus est jure Pontific. c. 6. de judic. c. ult. de libell. oblat. & Moribus nostris Merula. d. lib. 4. dist. 4. sect. 3. tit. 1. c. 2. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 1. art. 6 n. 7. § vol. 2. decis. 146. Vinn. ad d. §. n. 1. § Harpr. n. 7.*

Ad §. 15. quæritur, an sublata pristina denunciati-
one hodie debitor sine præcedenti interpellatione
in judicium vocari possit? Aff: *Auth. offeratur. C. de
lit. cont. junct. l. 6. C. Theod. de denunc. vel edict. rescri-
pt. § l. 12. magn. C. de cont. stip. Schneid. ad §. 1. l. t. n.
122. quāquam etiam non improbem limitationē &
conciliationē Tuld. ad h. t. c. 4. Bald. ad h. §. præsettū
si dies solutioni non sit adjectus. Diss. vide apud
Harpr. hic n. 9. § Hænon. d. disp. 20. q. 1. lit. a. Idem
pronunciandum de Moribus, nisi quod usuræ non
debeantur, nisi juridica præcesserit interpellatio. Zyp.
d. tract. tit. de usur. in fin. Quod tamen quisque tene-
ri debeat ex sua mora, & nemo locupletari cum alte-
rius jactura, æterni juris est. Errat itaq; *Ant. Fab. quod
Pragmat. eo nomine deprehendat. Vide Fab. de. err.
pragm. dec. 11. err. 1. Quo pacto fiat Moribus citatio &
editio actionis, vide hic apud Vinn. n. 3. Gail. 1. obs. 74.
n. 16. § seqq. Gudelin. lib. 4. c. 5. Zyp. d. tract. tit. de e-
dend. § tit. seq.**

XIII. Ad §. 19. quæritur, an pœna dupli evitari
possit, si hoc legatum, vel reparatio damni post infi-
ciationem, sed tamen ante sententiam offeratur? Aff:
§. ult. *Inst. de perpet. § temp. act. § arg. l. ex hoc e-
dict. 3. §. pen. D. de alienat. judic. mutand. Diss. Harpr.
hic n. 8. Sed quæritur, an ab ipso judice heres inter-
pellatus esse debeat, ut incidat in pœnam Auth. hoc
amplius C. de fideicom? Negatur, siue legatum ad
pias causas intra 6. menses, Nov. 131. c. 12. siue aliud
intra*

intra annum solvendum sit. *Nov. i. c. i. §. i. pr. junct. arg. l. 5. §. 3. de adm. tut. Diss. P. de Castro. Angel. & Iason. in d. Auth. Usus videre licet in disp. nost. 21. thes. 9. & disp. 22. passim.*

XIV. Ad §. 20. quæritur, an actiones hic enumeratæ revera sint mixtæ & distinctæ ab actionibus in rem & in personam? Aff: quia nec simpliciter in personam sunt, nec simpliciter in rem, sed ex duobus constant. *d. §. 20. & l. 22. Item Labeo § pen. D. fam. er. cisc.* Principaliter tamen in personam sunt, propter præstationes personales, quæ hisce actionibus primam occasionem præbent, & sic intellige *l. i. D. fin. regund.* Petitio autem hereditatis sua natura à vindicatione rei incipit; sed & in personam est, ob præstationes personales. *l. 25. §. 18. D. de petit. hered.* Eleganter *Tim. Fab. disp. annivers. 27. thes. 2.* Diss. vide apud *Harp. hic Vinn. ad §. i. h. t. Ant. Fab. decad. 94. error. 3. Hænon. d. disp. 20. q. 7 lit. e.* Verum hujus quæstionis utilitas hodie exigua est, ut colligere est ex *thes. 9. & 12.*

Ad §. 21. quær. an pœnæ conventionales quadruplum excedere possint? Aff: per *l. 38. §. alteri 17. D. de V. O. quod & Mores sequuntur, ut diximus in disp. 22. thes. 14. & disput. 16. thes. 11.* Diss. vide *ibid. & hic apud Harpr.*

XV Ad §. 28. quæritur, an hic omnes actiones bonæ fidei recenseantur? Aff: *d. §. vers. bon. fidei sunt hæ:* unde satis constat de scopo Imperatoris, quem & attigisse eum jam statuimus, modo non excludantur actiones similes. Diss. *Hotom. Baro, Coraf. hic.* Cæterum hæc distinctio in actiones bonæ fidei & stricti jur. si non jure Canonico, saltem Moribus sublata est; quod manifeste evincitur ex illa communi & salutari clausula (*vel prout judici bonum & æquum videbitur*) quam Advocati cunctis suis conclusionibus adjice-

dicere solent. Adde *Vinn. hic n. 4. in fin. Gudel. pag. 137. 182. 201. Diss. Zyp. in not. jur. Belg. tit. de dol. Schultz. ad h. t. lit. t. Deckher. lib. 2. dis. 12. § Alii plures*, quos vide apud *Hænon. disp. 21. q. 1. lit. a.* qui in eo decepti sunt, quod existimarunt, bonam fidem hic opponi dolo seu malæ fidei. Nam in § 30. *h. t.* per bonam fidem intelligit Justinianus liberio rem & uberio rem quandam facultatem judicandi. *l. 2 § 3. l. 5. pr. de O. & A. Diss.* vide apud *Hænon. d. disp. 21. q. 1. lit. b. Anton. Fab. de error. pragm. decad. 9. err. 1.*

XVI Ad § 29. quæritur, an mulier in repetitione dotis etiam creditoribus, qui expressam & priorem habent hypothecam, præferatur? Aff: per *l. 12. assid. C. qui pot. in pign. Myns. cent. 4. obs. 13. Diss. DD. com.* secundum quos passim judicatur. *Schneid hic n. 58. Gail. 2. obs. 25. n. 10. Christm. vol. 4. decis. 159. n. 8. Fab. in Cod. suo ad D. tit. C. def. 16. Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 37. obs. 3.* Quod probo, quia nemini jus suum proprio labore & vigilantia quæsitum auferri debet, nisi Reipub. directe & magnopere intersit, quod hic dici nequit. Quare & illos, quorum tacita hypotheca in fortiori ratione fundata est, mulieri præferendos censeo. Mores Hollandiæ vide apud *Vinn. hic n. 4.* Mores Galliæ apud *Baldum. d. §.* Mores Saxonix apud *Schultz. ad h. tit. lit. u.* Idemne privilegium competit liberis mulieris? Minime, nisi concurrant cum noverca. *d. l. ult. vers. except. & d. §. 29. in fin.* Ratio est, quia muliere mortua cesset causa privilegii. *l. 1. D. solut. matr. & l. 2. de jure dot. Fab. 1. conj. 13. A. Matth. hic. Diss. DD. comm. teste Vinn. hic n. 5.*

XVII. Ad § 30. quæritur, an compensatio fiat ipso jure citra factum hominis? Affirmo cum *Arum.* quem vide *exercit. 16. thes. 6. & seqq. & Fabr. ad lib. 4. Cod. tit. 23. def. 4.* Sed quoniam illa fictio, qua fingitur solutio facta ab eo tempore, quo primum ab utraque

que

que parte cepit deberi quantitas liquida, Juris civilis est, vix Moribus usum haberet. Vide *Christin. vol. 1. decis. 252. Fab. in Cod. suo de compensat. def. 3.* At cur compensatio in deposito non habet locum, quamvis res deposita interierit? Resp: propter exuberantiam bonæ fid. propter quam & alia privilegia deposito indulta sunt *Nov. 88. c. 1.* Et quoniam hic, & in *l. ult. C. de compensat.* ex contractibus solum depositum excipitur, quidni commodato, sed casu habili posito, ut in actionib. in rem *l. 18. § ult. D. commod. 2 Diss. DD. varie*, quos vide apud *Harpr. hic Treutl. vol. 1. disp. 25. thes. 7. § seqq. & ibi Bach.* Sed quid, si quis se soluturum juravit? Vide *Bus. ad l. 2. § 4. de compensat.* ubi & usum allegat. Vide & plures quæstiones apud *Ioan. à Sande lib. 3. tit. 17. Fabr. ad tit. Cod. de compens.*

XVIII. Ad § 31. quæritur, an actiones arbitrariæ constituent tertium & diversum genus ab actionibus bon. fid. & stricti jur? Aff: *per. d. § nost.* ubi vel sola particula *præterea* hoc satis indicat. Adde *l. 3. § 1. D. usur. l. 5. de in lit. jur. Diss. DD. vulgo*, teste *Vinnio hic.* Sed hæc quæstio hodie vix utilis. Vide *thes. 15. § Merul. lib. 4. dist. 4. sect. 5. tit. 7. c. 1. § Ant. Fabr. de error. pragmat. decad. 18. error. 5.* ubi plane novam sententiam defendendam suscepit. Ut & hæc quæstio, an id quod certo loco dari convenit, actione arbitraria alibi peti possit, quam in loco domicilii; quoniam Moribus arecta fundant juris dictionem. Vide tamen *Arum. exerc. 16. thes. 4. A. Fab. decad. 90. err. 1.*

XIX Ad § 32. quæritur, an hæc sententia judicis satis certa sit, *solve quod debes?* Nego. *arg. l. quod tamen 21. § 3. D. de recept. qui arbit.* Diss. *Zaf. hic num. 18. § Myns. n. 12. Bachov. ad Treutl. ver. 2. disp. 23. th. 3. lit. a.*

Ad § 43. quæritur, an etiam minori juris Doctori & Ad-

Advocato, qui errore plus debito petiit, succurrendum sit per restitut. in integrum? Distinguo inter errorem juris & facti, hoc si lapsus est, restituitur; illo non item. *arg. l. 2. § 43. de orig. jur. & arg. l. 30. Cod. de transact.* quæ opinio receptior est, teste *Harp. hic n. 6. Diss. vide apud Eund. d. loc.* Moribus pœnæ hujus non sunt in usu, sed damnum solummodo reparatur, ne quis lucrum sentiat ex alterius delicto. Vide *Vinn. hic & disput. nost. 22.* Plures quæstiones de materia restitut. in integrum rebus judicatis illustratas, vide apud *Ant. Fab. ad lib. 2. C. & in disp. nost. ad lib. 4. D.*

XX. Ad §. 34. & 35. quæritur, an libellum conventionis mutare liceat usque ad sententiam definitivam? Comm. DD. sententia est, emendare licere, sed non mutare, nisi usque ad litem contestatam, quæ opinio in foro recepta dicitur. *Gail. 1. obs. 74. n. 4. Christin. vol. 2. dec. 88. n. 11. Merul. 4. disp. 4. sect. 3. tit. 1. cap. 5. & 6. Jaann. à Sande lib. 1. tit. 4. def. 1. & 2.* Verum & mutationem licitam dixerim, usque ad sententiam, modo fiat permissione judicis, quæ imploranda est per libellum supplicem, quem vulgo vocant *requeste cibyl*, quia nullus cogendus est ad sumptus inutiles. Facit *l. 4. §. ult. D. de noxal. act.* Hinc dixerim, judicem ex officio hoc præstare debere. Diss. *Baldwin. hic*, qui etiam in Gallia suam sententiam servari asserit.

XXI. Ad §. 37. quæritur, an privilegium competentiae, quod maritus vel pater ejus non teneatur ultra id quod facere potest, etiam socero mariti, id est patri uxoris ex promissione dotis convento competat? Aff: si manente matrimonio dos petatur, alias secus. *l. sicut. aut. 21. & seq. D. de re iud.* Diss. DD. *varii varie*, quos vide hic apud *Harp. n. 13. & 14. Hænon d. disp. 21. q. 4. lit. b Bronch. cent. 3. aff. 16.* Præterea quæritur, an propter impensas necessarias etiam jure

novo

novo detur retentio dotis? Nego per. *l. un. §. 5. C. de rei uxor. act.* Ratio est in *l. 17. Iulian. D. de judic. Diss. DD. plerique.* Plura de retentione dotis vide apud *Ioan. Fab. in l. un. C. etiam ob chyrog. pec. Costal. in l. 8. D. commod.*

Ad §. 38. quæritur, an idem beneficium, quod hic socio contra socium tribuitur, etiam fratri contra fratrem concedendum sit? Aff: *arg. l. verum. 63. pr. D. pro soc. Harpr. hic. n. 8.* ubi tamen perpetam explicat *l. 17. de re jud. Diss. vide ibid. apud Hænon. d. disp. 21. q. 4. lit. e.* Idemne privilegium, quod militibus in *l. 18. D. de re jud.* Advocatis quoque & Doctoribus nostris adjudicandum est? Negatur, per *d. l. 18. quæ & hodie servatur. Zyp. d. tract. tit. de exercit. rei jud. Diss. vide apud Harpr. hic. n. 12.*

XXII. Ad §. ult. quæritur, an ille, qui bonis cessit, ad peram & saccum (ut loquuntur) excuti possit? Nego *arg. Exod. 22. & Deut. 24. & arg. l. 6. D. de cess. bon. & præf. nov. 135. & d. §. ult. Diss. vide apud Harpr. hic. n. 38. & Vinn hic.* Deinde quæritur, an & ille debitor qui pœnā debet, quæ respectu creditoris rei persecutio est, ad bonorum cessionem admittendus sit? Aff: nisi vel dolo vel delicto perpetrato debitor sit. Publ. enim interest, ut delicta puniatur. *l. 51. ita vuln. §. 2. D. ad l. Aquil.* Ergo qui non habet in ære, luat in pelle, præsertim si pacto huic beneficio renunciavit. *l. pen. C. de pact.* Diss. vide apud *Harpr. hic. & Hænon d. disp. 21. q. 4. lit. d.* Quomomodo Moribus fiat hæc cessio, videre est apud *Gothofred. in præf. nov. 135. Tholosan. synt. lib. 22. c. 8. & seqq. Gudel. lib. 4. cap. 16. Schultz. lit. bb. Zyp. tit. qui bon. ced. Christin. vol. 4. decis. 123.* Nobis sufficit summa hujus materiæ capita attigisse. An & quando bonis cedens carcere compelli queat, vide apud *Neostad. decis. 41.* An liceat renunciare cessionem? quidni, si in abstracto loquamur. Vide

Vide in *Fabr. ad lib. 7. Cod. tit. 31. def. 8. & Papon. lib. 10. arrest. tit. 13. de cess. bonor.*

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA-QUARTA

Ad Titul. 7. et septem seqq. Lib. 4. Instit.

Resp. PAULO à MARCK Ultraject.

I. **A**D §. 1. tit. 7. quæritur, an & pater jussisse intelligatur, si contractum filii sigillavit?

Nos hoc extra controversiam ponimus.

l. 1. §. 3. & 4. D. quod juss. Cæterum num & ille pater jussisse dicendus sit, qui duntaxat scit & patitur contractum fieri, merito dubitatur. Nobis sententia negativa placet, quia pater scit, se non teneri ultra peculium, ad quod datur actio de pecul. *argum. l. sicut. 8. §. 15. non videtur. D. quib. mod. pig. & l. 1. §. 5. D. quod juss. Harpr. ad §. 1. n. 6. Donell. ad d. tit. G. Diss. DD. comm. teste Hænon. disp. 20. cont. §. lit. b.*

II. Ad §. 2. quæritur, an contraria actio exercitoria competat exercitori? an institor etiam finito officio conveniri queat? sed frustra, quum actiones exercitoria & institoria amplius in usu non sint. *Christin. volum. 3. decis. 33. n. 9. Costal. in l. ult. D. de instit. act. Automn. in collat. ad d. tit. Cod. Vinn. ad h. §. 2. & §. ult. h. tit.* Ratio est in *l. 5. §. 3. D. de adm. tut.* Sed exercitor tamen, vel dominus institoris in solidum haud obligatur, nisi creditor probet, magistrum navis, aut institorem tempore crediti tanta pecuniæ summa opus habuisse, sive directe sive ex consequentia ad negotium peragendum sibi demandatum. *arg. l. ult. pr. & §. ult. D. de exercit. act. & ibi. DD. plerique. Vide Treutl. disp. 24. thes. 6. vol. 1. lit. i. & Hæn. d. q. 5. lit. c.* Atque ita in praxi servari, testantur plures, quos refert *Vinn. hic.* Atqui, dicat aliquis

LII

cre-

creditor Eccl. Civitatis, minoris, præter dictam probationem probare debet, pecuniam versam esse in utilitatem civitatis, minoris. Sed ratio differentiae consistit in favore Civitatis, Ecclesiae &c. l. 27. civit. D. de reb. cred. junct. l. 4. C. quib. ex caus. major. § l. 3. C. de jure Reipub. Diss. vide apud Fachin. 2. c. 76. Usus vide apud Bus ad l. civitas 27. de reb. credit. Quid, si creditor sciverit, præponentem mortuum esse? valet tamen contractus. l. 17. si quis. § 2. D. de instit. act. Diss. Ant. Fab. lib. 2. conject. jur. civil. c. 111.

III. Ad § 4. quæritur, an creditori quoque danda sit actio de in rem vers. quando filius rem quidem non vertit in utilitatem patris, sed tamen eo animo accepit, ut verteret? Item an danda sit, si in rem versum delierit? Sed nos hæc certi juris putamus. l. 4. § 9. sed si accepit. D. de in rem vers. § § 7. & s. d. l. 3. § l. 17. pr. D. eod. Difficultates vide apud Pac. cent. 4. q. 68. § Harpr. ad h. § 4. Actionem de in rem vers. & action. de pecul. distinctas actiones esse, quis ambigit, quum habeant distinctas definitiones? sed una actio vocantur, quatenus solent cumulari, & simul & conjunctim in uno judicio proponi. d. § 4. n. Diss. D. D. varie, quos vide apud Vinn. & Harpr. hic.

IV. Ad § 7. quæritur, an filiusfam. beneficio S. Cti Macedoniani renunciare possit? Negatur arg. hujus § 7. in fin. § l. 1. D. de S. Cto Macedon. junct. l. 38. D. de pact. Diss. Zas. lib. 2. sing. resp. c. 28. cujus sententia à supremo Senatu Mechlin. adprobata est, teste Christin. vol. 3. decis. 35. n. 10. quatenus scilicet filius sibi ipsi, non patri præjudicare potest. Quæ res judicata eo sequenda videtur, quod unumquemque teneri oporteat ex contractu, quem serio & intelligenti animo inivit. Num. c. 30. Matth. 5. v. 35. § Rom. 1. v. 31. Hoc, inquam, jus gentium æterni juris est, ideoque effectum sortiri debet. Mallem tamen ob dictam rationem

nem SCti statui pœnam in eum, qui filiosam. mutuum dederit; & sane haud facile quis cum eo in creditum iturus est, aut ab eo iurjurandum exacturus. Verum quid, si creditor sciens filiosam. in luxum pecuniam dederit? Obligatur ad restituendum, saltem in foro conscientiae; imo etiam in foro seculari, cum nemo privatus lucrum sentire debeat ex delicto alterius. *l. 15. pr. D. de SCto Syllan. & Claud.* quod usu in aliis similibus receptum est. Malim tamen & hic pœnam statui, ob rationes, quæ cuilibet obviæ sunt. Hæc neminem Veterum aut Recentiorum (quod dicam sine invidia) advertisse, mirari satis nequeo.

V. Ad *pr. & §. 3. tit. 8.* quæritur, an etiam ex quasi delicto servi noxalis actio in dominum detur? an etiam contra bonæ fid. possess. servi competat? Sed inutiliter, quod Moribus harum Reg. nudentur servi, sed liberis utamur ministris, ex quorū damno nō nisi ratione mercedis tenemur. *Arn. ab Haersolt. in advers. de act. part. 2. ad l. 25. n. 14. Schultz. ad h. t. lit. a.*

Ad *§. ult.* quæritur, an lege vel statuto sanciri possit, ut vivus pater ex delicto filii ad pœnam pecuniariam usque ad quantitatem legitimæ obstringatur? Nego, quia tale statutum est contra rationem, atque ideo nequaquam obligatorium. *Ezech. 18. v. 20. l. 22. C. de pæn. junct. l. 39. D. de ll. & l. 1. C. quæ sit long. conf. & ibi DD. Diss. DD. comm. teste Harpr. ad h. §. ult. n. 12. Vide Schultz. ad h. t. in fin.*

VI Ad *pr. tit. 9.* nota, Mores quarundā Gent. sequi hoc jus civile, quarundam ab eo dissentire, & damnū datum æstimate arbitrio judicis. Vide *Wes. in par. h. t. n. 6. Treutl. disp. 18. vol. 1. th. 2. lit. g. Bus. ad l. 1. §. plane eod. Zyp. in notit. jur. Belg. d. tit. Schultz. ad h. t. Bar. ibid. part. alt. Joan. à Sande lib. 5. tit. 7. def. 5.* Amplectendi videntur Mores posteriores. *arg. l. 74. & l. 155. de R. I.* Quod Moribus pecus includere liceat, do-

nec damni dati fiat reparatio aut satisfactio, testantur *Wes. & Zyp. dd. loc. Baro & Tuning. hic.* Quod secus tamen de Jure Civili est. *l. Quint. Muc. 39. §. 1. D. ad l. Aquil. Diss. vide apud Treutl. vol. 1. disp. 18. th. 2. lit. c.*

Ad §. ult. quæstiones de concursu & cumulatione actionum, vide apud Eos, qui ex professio hanc materiam tractarunt, ut *Cuj. lib. 8. obj. c. 24. Hotom. illust. quæst. 29. Tim. Fabr. disp. anniv. 28. & plures, quos refert Harpr. hic.*

VII. Ad *pr. tit. 10.* quæritur, an procurator in causis criminalibus constitui queat? Negatur, nisi ad causas absentiae allegandas, & in casu quo absens damnari. potest *l. pen. §. 1. D. de publ. jud. & l. serv. 33. §. 2. D. de procurat. junct. l. 3. C. de accusat. & l. absent. 5. pr. D. de pæn. usum vide apud Clar. lib. 5. §. fin. q. 32. §. hæc autem. Diss. videre licet apud Fachm. 1. c. 24. 25. & 26.* Quæritur itidem, an procurator à tutore vel curatore dari possit ad decretum super bonis minoris alienandis? Affirmatur, quia nusquam prohibetur. *l. mutui 43. §. 1. D. procur. junct. l. 5. §. 3. de adm. tut. & arg. l. 25. illud. §. 1. de minor. & l. un. C. etiam per procur. caus. in integ. Diss. DD. unanimiter, teste Harpr. hic. n. 15.* Sed ad restitutionem in integ. petendam sufficitne speciale mandatum, an opus est expressione causæ, ob quam restitutio impleretur? Prius verius est, modo procurator petitionis rationes in promptu habeat. *d. l. 25. §. 1. de min. Diss. vide apud Harpr. hic. n. 23.*

VIII. Ad §. 1. quæritur, an procurator ad agendum datus sine speciali mandato debitorem domini arrestare possit? Negatur. *arg. l. 39. non solum §. ult. D. de procur. junct. l. 1. & 2. D. de hom. lib. exhib. & arg. leg. 3. §. 1. D. quod quisque jur. Socin. conf. 129. lib. 1. Bart. conf. 84. lib. 1. Diss. Alexand. conf. 133. lib. 6. Ripa adc. 1. de judic. n. 88. & plures Alii, quos hic adscripsit*

fit *Harpr. n. 242*. Quæritur etiam, an procurator ad certam litem datus non solum appellare, sed & appellationem prosequi teneatur? Aff: *l. 2. D. an per al. caus. appell. l. 17. C. de procurat. Diss. DD. comm. teste Harpr. hic. n. 277*. quos praxis imitatur, quasi in nova instantia novo opus sit mandato, maxime cum hodie procurator per litis contestationem non fiat dominus litis. Sufficit ergo appellasse, & domino tempestive significasse. Postremo quæritur, numquid procurator ad pecuniam exigendam datus, apocha suâ de recepto, domino præjudicet? Aff: arg. *Luc. 46. §. 5. ad min. tut. §. l. 2. §. fin. C. de quadrien. præscr.* Ut & procuratoris negligentia seu dolus domino nocet quoad adversarium. *l. 10. C. de procur.* nisi tamen solvendo non sit, ne adversarius commodum sentiat ex dolo alterius. arg. *l. 3. §. 1. de eo per quem fact.* quod jus in foro receptū est. *Gail. 1. obs. 45. Harpr. Pist. q. 36. Diss. DD. varie*, ut videre est apud *Fach. 2. c. 56 Harpr. ad h. §. 1. n. 297. Treutl. vol. 1. disp. 9. th. 12. d. disp. 22. q. 11*. Plures quæstiones hic ab Aliis motas non attexam, cum vix hujus loci sint, & pleræq; hodie nullum habeat usum. Vide *Vinn. ad d. §. 1. in fin. Zyp. d. tract. tit. de postul. §. duob. seq. A. Fabr. ad lib. 2. C. t. 8. Wurms. præf. forens. lib. 1. tit. 5. §. disp. nost. ad tit. D. de procur.*

IX. Ad §. 5. tit. 11. quæritur, an defensor quoque appellare, & appellationem prosequi debeat? Aff: quia eadem est ratio, & textus generalis in *d. l. 17. C. de procur. §. l. 2. D. an par. al. caus. appell.* An procurator qui satis dedit judicat. solv. præcise teneatur dominum defendere, præsertim si dominus factus est insolvendo, vide apud *Bronchorst. cent. 1. aß. 53. §. 54*. Hodiernus sadsationum usus perexiguus est. Vide tamen *Gudelin. de jure noviss. lib. 4. c. 3. §. 5. §. Vinn. ad h. t. in fin. Imbert. lib. 2. Inst. forens. c. 30.*

X. Ad §. 1. tit. 12. quæritur, an contractus dolo ini-

initus ad hæredes descendat, licet nihil ad eos ex illo contractu pervenerit? Aff: per *l.ad. ea* 157. §. ult. de *R. l. l. 7. si homin. §. 1. D. depos.* exceptio tamen est in actione depositi miserabilis, quæ propter inficiationem non transfertur in duplum, nisi & ipsi heredes falso negavarint. *l. 1. §. 1. & l. 18. D. depos. Theoph. hic. Diss. DD. varie*, quos vide sis apud *Tim. Fabr. d. disp. 28. thes. 7. Cujac. 21. obs. c. 2.* Quid Mores & Jus Canon. hic introduxerint, dixi in *disp. nost. 22. thes. 10.* Vide & *Vinn. hic in fin.*

XI. Ad *pr. tit. 13.* quæritur, an exceptio verbo actionis contineatur? Negatur. *l. 8. §. 1. de V. S. Diss. vide apud Hænon. disp. 22. q. 15.*

Ad §. 1. quærit. an contractus, cui dolus causam dedit, ipso jure nullus sit? Distinguend. inter contractum bonæ fid. de quo egi in *thes. 3. disp. nost. 18.* & contractum stricti jur. qui ipso jure subsistit, sive dolus ei causam dederit, sive in eum inciderit; & datur vel actio vel exceptio doli. *l. dolo 5. Cod. de inut. stipul. l. si id. 22. & l. 36. de V. O.* Usus vide in *d. thes. 3. & thes. 15. disp. 23.* At quid, si contractui bonæ fid. metus causam dedit? Quanquam is, qui metum fecit, & de dolo teneatur. *l. 14. §. eū qui 17. D. quod met. caus.* quia tamen coacta voluntas etiam voluntas est. *l. 21. si mulier. §. 5. D. eod.* ipso jure subsistit, & ideo rescinditur vel act. vel excep, quod met. caus. *l. ult. §. ult. D. eod. l. 3. & 4. C. eod.* Diss. DD. plerique, teste *Bus. ad d. l. 21.* quos sequitur *Hænon. d. disp. q. 8.* Usus vide in *d. thes. 3. disp. 18.* Quæstiones, ecquid doli exceptio infamet? utrum is, cui doli exceptio competit, repetere possit, si per errorem solverit, vix huc quadrant. Vide tamen *Harpr. hic n. 18. & 28.*

XII. Ad §. 5. quæritur, an adversus rem judicatam detur restitutio in integr. ob instrumenta noviter reperta? Affirmantibus accedendum arbitror. *arg. l. Di-*

l. Divus 33. de re jud. Sed tamen cum temperamento
l. 4. C. eod. id est, inventione instrumentorum bene
 excussa & examinata, num dolum aut fraudem re-
 doleat. Sane si instrumenta nulla sinistra suspitione
 laborant, si non restitutio, saltem condictio sine cau-
 sa concedenda est, ut satisfiat iustitia *tot. tit. de con-*
dict. sin. caus. Vide etiam *thes. ult. disp. nost. 17.* Diss.
DD. varie, ut videre integrum est apud *Harp. hic.*
n. 15.

XIII. Ad §. 9. quæritur, an exceptio divisionis
 adnumeranda sit exceptionibus peremptoriis? Aff:
 quia parit effectum perpetuum. *d. §. 9.* unde & post
 litem contestatam opponi potest. *l. 10. C. de fidejuss.*
 Diss. *DD. plerique*, teste *Vinn. ad §. 10. h. t.* Item quæ-
 ritur, an exceptio excussionis ad exceptiones perpetuas
 referenda sit? Aff: per ea quæ modo dicta sunt, modo
 debitor solvendo reperitur, quod sufficit, ut perpetua
 videatur. *l. sufficit 56. D. de cond. indeb.* atque hanc
 sententiam servari in praxi, testis est *Zanger. de ex-*
cept. p. 2. c. 15. Diss. vide apud *Vinn. ad d. §. 10. Fachin.*
8. c. 52. Hænon. d. disp. 22. q. 13. Porro quæritur, quan-
 do exceptiones perpetuæ & peremptoriæ opponi
 possint & debeant? Possunt opponi ante litem conte-
 stat. & probari. *l. 23. eleganter §. 3. de condict. indeb. &*
l. 9. C. de præscript. long. temp. c. 1. & 2. ext. de lit. con-
test. in 6. Sed non est necesse, quia etiam post judi-
 ciū acceptum objici possunt. *l. 8. & l. 9. C. h. t. l. C. sent.*
resc. non poss. sed non post sententiam. *dd. ll. exceptis*
quibusdam, quas vide apud *Gail. 2. obs. 107. Harp. ad*
h. §. 9. n. 14. Hænon. d. disp. q. 12. Diss. vide apud *d. Hæ-*
non. q. 10. & Harp. n. 10. Gail. 1. obs. 74. Bronch. cent. 4.
aff. 27.

XIV Ad §. 10. quæritur, quando exceptiones di-
 latoriæ opponi & probari debeant? Opponi ante li-
 tem contestat. *l. pen. & ult. C. h. t. & Lita demum 13.*

C. de procurat. probari post litem contestat. oportet. *l. 19. except. C. de probat.* Diss. vulgo *DD.* ut videre est apud *Hænon. d. disp. 22. q. 13. Vinn. hic n. 10. Harpr. n. 16.* Moribus rectius cautum est, ut omnes exceptiones simul opponantur in initio litis cum ipsa principali conclusione, ut cunctis rei defensionibus allegatis, iudex ex iis causæ statum eliciat, & citius terminet. Excipiuntur quædam, quæ solæ & per se opponi possunt. Vide *Myns. cent. 5. obs. 82. Vinn. ad § 11. n. 11. Gudelin. 4. c. 7. § 8. Christin. vol. 4. decis. 174. n. 11. Merul. lib. 4. dist. 4. sect. 3. tit. 4. c. 1.* Præterea probabili ignorantia locum fore, nullus dubito, quia nemini facile jus suum denegandum est. Plures quæstiones huc spectantes cum rebus judicatis & usu vide apud *Ant. Fabr. ad lib. 8. Cod. tit. 23. def. 1. & seqq. plur. Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 8.*

XV Ad § 11. quæritur, an miles ipso jure possit esse procurator? An & nostri temporis milites à procuratoris officio repellantur? Sed vix consulto, quum Moribus extra dubium sit, militem isto munere fungi non posse, ut constat etiam ex iis, quæ supra diximus ad *tit. 10.* Idem dicendum de controversia qua quæritur hic, an homo infamis possit esse procurator. Quis enim ignorat, jure canon. & Moribus neminem ad procuratoris munus admitti, nisi sit bonæ famæ & integri nominis? Vide *Zyp. tit. de postulat. & tit. de procur.* Quinimo dixerim, contrarium ut nunquam à Veteribus, ita nec à Justiniano constitutum esse. *Paul. lib. 1. tit. 2. l. 1. § pen. D. de procurat. l. 2. de R. I. junct. l. 2. C. de dign. Diss. DD. comm.* sed misere decepti *h. §. nostro*, qui magis illis adversatur, quam suffragatur, ut evidenter in ipsa arena demonstrabimus.

XVI Ad *pr. tit. 14.* quæritur, cur pactum posterius non tollat pactum prius ipso jure? Respondetur ex *l. si unus 27. § 2. de pact.* quia in pactis factum ver-
satur

fatur, quod ad Prætoris cognitionem pertinet. *l. 7. §. 7 eod.* aliâs ipso jure obligatio naturalis tollitur à contraria. *l. Stichum 95. §. 4. D. de solut.* Vide *disput. nost. 21. thes. ult.* Diss. vide apud *Fach. lib. 12. c. 24.* Usum vide in *disp. nost. 15.*

Ad *§ ult.* quæritur, an pactum debitoris, quod prodest fidejussoribus, possit mutari à debitore, ut noceat fidejussori citra consensum ejus? Neg: *l. ult. D. de pact.* nec obstat *d. l. 27. §. 2. vers. ead. rat.* quia loquitur de pacto posteriore ipsius fidejussoris: vel respondendum, quod variæ hac in re fuerint sententiæ Veterum Jurisconsultorum, ut ex *d. l. ult.* satis apparet. Itaque hoc dandum memoriæ labili & festinationi Tribonianî: vel dicendum Tribonianum studio retulisse dissensiones Veterum, ut & nobis de illis constaret. & significaret sententiam Justiniani, præsertim cum inquit, *probabilius est, verius est.* Quæritur & hic, an etiam beneficium moratoriae præscriptionis, puta quinquennalis dilationis, denegandum sit fidejussoribus? Aff: *arg. d. §. ult.* ubi ratio perspicua est. *Matth. Brun. de cess. bon. q. 8. pr. Wilhelm. Anton. de rescript. morat. seu induc. quinquen. tit. 8. concl. 49.* Diss. *Perez. ad tit. C. de usur. rei jud.*

DISPUTATIO JURIDICA

VIGESIMA-QUINTA

Ad Titul. 15. 16. & 17. Instit. Lib. 4.

Resp. CORNELIO VAN WYBERGEN Zelan.

I. **A**D *pr. tit. 25.* quæritur, an interdicta dicantur ab eo, quod inter duos dicantur? Aff: *per. §. 1. in fin. Inst. h. t.* Sed hoc per allusionem juridicam potius, quam per notationem seu etymon nom.

notunis. Diff. vide apud *Vinn. ad d. §. §. Arum. exercit. 19. th. 9.* Interdicta sunt formulæ atque conceptiones verborum, quibus Prætor jubebat aliquid fieri, vel fieri prohibebat. *pr. h. t. junct. l. 1. §. 2. si vent. nom. mul. §. l. 3. pr. D. ne vis. fiat. ei qui in poss.* Diff. *Theoph. hic.* jure novo interdicta nihil aliud sunt, quam actiones quibus de possessione disceptatur. *l. pen. §. ult. C. h. t.* Vide tamen *Cujac. 5. obs. 17. Donell. ad rupt. C. h. t.* Moribus, ut olim à Prætoribus, ita hodie à Curia impetrantur, ut hujusmodi controversiæ quam celerrime transigantur.

Ad §. 1. quæritur, an interdict. *de tab. exhibend.* sit perpetuum, an annuum? Aff: prius. *l. locum. 3. §. pen. §. ult. d. t.* Diff. *Cujac. ad Paul. lib. 4. recept. sent. tit. 7 §. lib. 16. obs. 28.*

II. Ad §. 2. quæritur, an rei familiaris causa detur quartum interdictum de conservanda possessione? Negatur. *d. §. 2. Diff. Bald. §. Alii.*

Ad §. 3. quæritur, an interdictum *adipiscendæ poss.* suo heredi quoque detur? Aff: *per d. §. 3. junct. l. fin. C. de edict. div. Had. toll. l. 1. §. 3 §. 16. l. 23. de adq. poss.* Diff. vide apud *Hænon. disp. 23. cont. 1. §. in disp. nost. 11. thes. 14.* ubi & hæc quæstio decisa videri potest, atque usus practicus subiectus. An ergo interdict. *quor. bonor.* etiam civili heredi competit? Affirmatur, si non directum, saltem utile. *l. 1. D. quor. bonor. junct. arg. l. 7. §. 2. de juris d.* Diff. vide apud *Harpr. hic. n. 12. §. 13. §. Vinn. n. 2.* An competat æque ei, qui decretalem bonorum possess. habet, quam qui edictalem, vide apud *Harp. ad h. §. n. 3. 9. §. seqq.* Hodie bonorum possessio, quæ hæreditatis petitioni similis fuit, in usu non est. *Giphan. §. Vinn. de bonor. poss. Zyp. in notit. jur. Belg. titul. unde lib. unde legit. juncto tamen Christin. dec. 1. vol. 4. Matth. de Afflict. decis. 14.* Sed competitne ei, qui in re certa heres in-

si.

stitutus est? Moribus competit, quia seu solus seu cum aliis institutus est, semper heres est, ut dixi in *disp. nostr. 9. thes. 12*. At potestne heres ab intestato quoque uti remedio *l. ult. C. de edict. Div. Had.*? Nequaquam, quia hoc tantum datur heredibus ex testamento scripto, vel nuncupativo, quod redactum est in scripturam, vel acta publica. *d. l. ult. Diss.* vide apud *Harpr. hic. n. 46. & seqq. Menoch. remed. 4. de adipisc. poss. q. 9. n. 70. & seqq.* ubi plures quaestiones ad *d. l. ult.* pertinentes tractat. Porro quaeritur, an interd. *quod legator.* quod etiam adipiscendae possessionis gratia comparatum est, extra causam falcid. competat? An in causa electionis? An etiam heredi ab intestato? An contra fideicommissar. tam singularem quam universalem? An contra eum, qui officio iudicis missus est in possessionem? Aff: cum *Harpr. hic n. 65. & seqq.* ubi ll. & rationes vide, *Diss. ibid.* Denique quaeritur hic, an interdictum Salvianum, saltem utile detur contra quemlibet possessorem extraneum? Aff: *per l. 1. §. 1. D. & l. 1. C. de interd. Salvian.* junct. *d. l. 7. §. 2. de iurisd. & l. pen. si quadrup. paup. fec.* atque ita judicari, testatur *Tessaur. decis. 175. n. 2. Diss.* vide apud *Harpr. ad h. §. 3. n. 55. & seqq. Vinn. n. 5. Hænon. d. disp. q. 2.*

III. Ad §. 4. quaer. an interd. *uti poss.* vulgo *sen mā. dament van maintenu* ei quoq; competat, qui vi de possessione dejectus est? Neg: quia contra rei naturā & contra rationem est, ut quis defendatur in possessione, in qua non est. *l. 5. de usucap. junct. §. nost. Christ. vol. 4. decis. 142. n. 6. Ant. Fab. ad lib. 8. Cod. tit. 4. def. 8. Diss.* vide apud *Hænon. d. disp. q. 4. & Harp. hic. n. 14. Arum. exercit. 19. thes. 14.* Sed teneturne reus in hoc interdicto satisfacere, se actorem in posterum non turbaturum? Non tenetur, sed satis est, si à Præatore prohibeatur vim facere possidenti. *l. 1. §. 4. D. uti poss. fid.*

fid. præsertim si hoc fiat sub pœna graviore, ut hodie fieri solet. *Diff. DD. comm. teste Bronch. cent. 4. aff. 23. Harp. hic n. 32. Vide Gail. 1. obs. 166.* Quæstionis quoque est, an agenti hoc interdicto exceptio domini obijci possit? *Neg. arg. l. 2. D. uti possid.* Deinde iudex admittendo disceptationem domini, turbationem adprobare videretur, daretque ansam delinquendi. Sed hæc ita de apicibus juris Romani, Moribus secus foret. *arg. l. 8. pr. de dol. mal. except. Diff. vide apud Harpr. hic n. 38. Fach. 8. c. 17.* An itidem interdictum unde vi, saltem utile, pro rebus incorporalibus intentari possit? *Aff: l. sicut. 8. § 5. in fin. D. si serv. vind. l. ult. de servit. amitt. § l. si plur. 9. § 1. § l. seq. D. de vi § vi arm. Diff. vide apud Harp. hic n. 26. Treutl. vol. 2. disp. 25. thes. 4.* Sed potestne ab initio cum petitio iudicio? *Nego*, quia contra rei naturam est. *h. § 4. § l. 3. C. h. t. § l. 13. C. de R. V.* Cæterum Moribus hæc rei natura non attenditur, sed potius ratio, ne sumptus fiant inutiles, neque lites protelentur. *Christ. vol. 4. decis. 130. n. 3. § seqq. juncto tamen n. 8. § Zyp. tit. de possess. § propriet. Diff. Vide apud Bronch. cent. 3. aff. 85. Fach. 8. c. 9. Wurmser. 1. tit. 46. obs. 6.* Postremo queritur, an interdict. uti possid. & unde vi competant etiam eis, qui naturaliter seu corporaliter possident, seu in possessione & detentione sunt, & de ea dejecti sunt? *Affirmat: l. 1. § de jicitur 9. D. de vi § vi arm. l. 3. § 13. § 17. D. eod. § l. 1. § ult. D. uti possid. l. qui precar. 17. D. de precar. exceptio est in illis, qui alterius nomine possident, ut colonus, inquilinus &c. cum non tam illi, quam domini illorum turbati dejective videantur. l. 1. § 22. quod serv. D. de vi arm. Iob. Fab. hic n. 3. § c. contig. ext. de dol. § contum. Diff. vulgo DD.* Atque hinc apparet, quid dicendum de sequestro, Vasallo, emphyteuta.

IV Ad § 5. quæritur, an possessio naturalis nihil aliud sit, quam possessio corporalis citra opinionem do-

domini; civilis contra? Aff: *l. 22. si serv. §. 1. D. de no-
val act. §. l. 1. pr. §. l. 23. §. 1. D. de adq. vel amit. poss*
 Diss. vide apud *Ant. Matth. disp. Pandect. 45.* An ita-
 que colonus, inquilinus, commodatarius, fructuarius,
 & qui precario rogavit, possident? Aff: per *l. 15. §*
habet § 4. D. de precar. § dd. ll. hic § in precedenti
heff. allrgat. Diss. post *Allos Anton. Matth. thes. 34.*
 Quæritur præterea, an duo possint possidere unam
 eandemque rem diverso genere possessionis? Aff: per
l. 15. § 4. D. de precar. cui nullam legem adversari
 existimo. Diss. *Ant. Matth. d. disp thes. 37.* An ex plu-
 ribus causis una eademque res possideri queat? Aff:
3. §. 4. D. de adq. vel amitt. poss. Diss. vide apud *Borch.*
n tract. de adq. poss. c. 6. Denique quæritur, an pos-
 sessio solo animo amitti possit? Aff: *d. l. 3. §. 6. in*
mitt. D. eod. nec obstat *l. 8. D. ibid.* quia explicanda
 ex *l. 153. fere D. de R. I.* Diss. *A. Matth. d. disp. th. 40.*

V Ad § 6. quæritur, an interdictum *unde vi*, quod
 vulgo *een mandement van complaiucte ofte spoli*
 vocant, detur Titio, qui vi privata & sine armis deje-
 ctus est à Sejo, quem primo vi dejecerat Titius? Aff:
 per *d. §. 6. junct. l. 8. de publ. in rem act.* Diss. *Balduin.*
Hotom. § Myns. hic § plures, quos vide apud *Harp.*
ad h. § n. 14. Quid de eo, qui compulsus est posses-
 sionem tradere? Contrarium. *l. 21. simul § 5. D. quod*
met. caus. Sed hæc subtilitas vix in foro servanda est.
 Diss. quoq; vide apud *Harp. hic n. 20.* Verum daturne
 contra singularem successorem? Neg: *l. cum à te 7. de*
vi § vi arm. quod tamen jus recte corrigitur per *c. se-*
ne 18. de rest. spoliat. arg. lib. 14. §. 3. de quod. met. caus.
 Sed si bonæ fid. possessor sit, & spoliator non solven-
 do, datur in subsidium contra bon. fid. possessorem
 arg. *d. l. 14. § 5. D. quod. met. caus. DD. vulgo in d. l. 7.*
 Adde *c. redintegrande 3. q. 1.* ex quo & hoc evincitur,
 etiam extra subsidium contra bonæ fid. possessorem

agi posse. Vide *Gail. 2. obs. 35. Treutl. disp. 25. thes. 6.* Diff. vide apud *Hæn. d. disp. 33. q. 12. Treult. vol. 2. disp. 25. th. 5. lit. e.* Sed sufficitne in hoc interdicto unde vi, probasse antiquiorem possess. actoris, juniorem rei? Non sufficit, sed actor possessionem & dejectionem probare debet. *l. 1. §. 1. §. 4. D. de vi & vi arm. Diff. Covarruv. in c. possess. de R. I. in 6. Menoch. de recup. poss. remed. Mascard. de prob. vol. 3. concl. 1321.* In interdicto *uti possid.* qui antiquiorem probavit possessionem, jure canon. tuendus est. *c. licet ext. de probat. quod Mores sequuntur. Wesemb. in Parat. ad tit. D. uti possid. n. 5. & in not. ad Schneid. in § pen. h. t.* Plures quaestiones cum rebus judicatis vide apud *Ant. Fabr. ad lib. 8. Cod. tit. 3. def. 1. & seqq.*

VI. §. 7. quaeritur, an illa quoque interdicta duplicia sint, quæ recuperandæ vel adipiscendæ possessionis gratia comparata sunt; vel an dentur interdicta recuperandæ & adipiscendæ possessionis? Negatur. *h. § nostr. 7. Diff. vide apud Harp. hic n. 5.* In interd. duplicibus eum haberi pro actore, qui primo convolvit ad actionem, certum est ex *l. 2. in fin. C. comm. divid. § l. 13. de judic.* & hoc non tantum quo ad litis ordinationem, sed etiam quod ad litis decisionem. *DD. in d. l. 13. Christin. vol. 4. decis. 142. n. 9. Diff. Vultej. hic n. 354.*

VII. Ad §. 1. tit. 16. quaeritur, an hodie generale jus jurandum calumniæ sufficiat, quo juratur initio litis, nihil in toto negotio calumniæ factitatum iri? Aff: per *Auth. hoc sacram. C. de jurejur. propt. calumn. & Nov. 49. c. 3. § 1. Diff. Cujac. in d. Nov. & Donell de jurejur. c. 13. n. 5.* An ergo in principio litis opponi debet. Aff: per *d. Nov. § l. 2. C. d. tit. de jurejur. calumn. in 6.* quia vel ab initio occasio calumniandi præcidendam est. Diff. *Wesemb. ad d. tit. C. n. 9.* Sed potestne hoc jus jurandum statuto vel consuetudine tolli
aut

aut remitti? Potest, si cesset causa exigendi, puta si
 raro aut rarissime calumnia litigantiū manifesta est.
 Aliam rationem reddit *Harp. hic* 85. Sane jure divi-
 no nomen Dei haud temere usurpandum, & jusju-
 randum non nisi in casu dubio interponendum esse,
 docet *c. 22. Exod. v. 10. 11. c. 6 Heb. v. 16* Quare & ju-
 dex pro re nata dubia in qualibet etiam litis instantia
 jungere potest, ut & jusjurandum malitiæ. Vide
Harpr. hic n. 96. Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 14.
Diss. DD. varie, quos videre est apud Gail. 1. obs. 85. &
101. Hænon. d. disp. 23. cont. 14. Cæteræ quæstiones
 quæ hic in examen vocari possunt, quæque exstant
 apud *Harpr. hic.* facile decidi possunt, partim ex
 præmissis nostris, partim ex Moribus generalibus,
 quos vide sis apud *Vinn. ad h. § 1. n. 4. Gudelin. 4. c. 8.*
Zyp. d. tract. tit. de juram. calumn.

Ad eundem § quæritur, an perjurium jure civili
 puniatur, sive per Deum sive per Principem per-
 juratum sit? Aff: si non certa, saltem arbitraria pœna,
 pro qualitate delicti. *l. si quo 13. § ult. D. de jure jur. l.*
lt. D. de crim. stellion. l. 41. si quis major. C. de transf.
 Vide *Sand. lib. 1. tit. 9. def. 2. Diss. & Mores* vide apud
Harpr. hic n. 95. & 96. Fach. 1. c. 14. Sed potestne judex
 dictum condemnare in damnum & expensas litis, li-
 et petitiæ non sint? Non tantum potest, sed & debet,
 temerarius fuit litigator. *d. § 1. in fin. § l. 13. § 6. C.*
de judic. Nov. 82. c. 10. secus si probabilem habuit
 causam litigandi. *l. pen. § 1. C. de fruct. & lit. expen. Diss.*
DD. comm. teste Vinn. hic n. 3. Vide Treutl. vol. 1. disp.
2. thes. 16. Christin. ad ll. Mechlin. tit. 1. art. 29 & 30.
 ubi usum adjungit.

VIII Ad § 2. q. an & is, qui unum ex delictis hic
 numeratis in judicio post litem contestatā cōfessus
 est, infamiæ macula aspergatur, etiam si judicis sen-
 tentia nō fuerit sequuta? Aff: arg. *l. 5. D. de his qui not.*
infam.

infam. § l. 1. *D. de confess.* Diff. *Bald. in d. l. 5. & Angel. Aretin. hic. n. 13.* Usus vide apud *Vinn. hic. & Zyp. tit. ex quib. caus. infam. irrog.* Quæritur & hic, an recte infamia dividatur in infamiam juris & facti? Aff: per. l. 2. *de obseq. parent.* Diff. vide apud *Hænon d. disp. q. 17. Treutl. vol. 1. disp. 1 thes. 4. & ult. & ibi. Bocchov.*

IX. Ad §. *ult.* quæritur, an vocatio in jus sit initiū iudicii instituendi, an instituti? Aff: prius *d. §. ult. & l. 15. amplius, D. rem rat. hab. l. un. C. de lit. contest. Geil. 1. obs. 74.* Diff. vide apud *Vinn. hic.* ubi & usum hodiernū indicat. Quæstiones quo casu tolli & omitti possit, & plures alias huc quadantenus spectantes vide apud *Treutl. disp. 4. vol. 1. Harpr. hic. n. 6. & 7.* maxime cum pleræque excusæ sint in *disp. nest. 23. thes. 10.* Adde *Ant. Fabr. ad lib. 2. Cod. tit. 2. Wurmser. pract. forens. lib. 1. tit. 6. & 7.*

X. Ad per §. *tit. 17.* quæritur, an iudex judicare secundum acta & probata? an secundum conscientiam suā? an officium iudicis deponere & personam testis induere debeat? Aff: prius, quia secundum leges & consuetudines judicare tenetur. *d. pr.* Atqui legibus cautum est, omnem rei veritatem consistere in ore duorum vel trium testium. *l. 12. D. de test. & iudicem,* de qua causa cognovit, oportere sententiam pronunciare. *l. de qua re 74. D. de judic. & l. 1. D. de re jud.* Quo in casu satis quoque securus est iudex in conscientia, quia iudicat juxta leges. Ad hæc conscientiam excutere potest dando contrarium testimonium. *Canonist. in c. pastoral. 28. § quia vero ext. de offic. deleg. Christin. vol. 1. decis. 4.* Nec magnum hic veritati metuendum est præjudicium, quum liceat appellare vel supplicare: & cōtraria sententia sceleribus fenestra aperiatur. Diff. vide apud *Gail. 1. obs. 36. Hænon. d. disp. cont. 18. & Vinn. hic n. 5. Bronch. cent. 1. aff. Tutius*

tius tamen (si in abstracto loquamur) facturus est
judex, si deponat officium judicis. An ergo nihil re-
linquendum arbitrio judicis? In dubio judex magis ad
æquitatē quā rigidum jus proclivis esse debet. l. 8.
C. de judic. & mediam viam ingredi. arg. §. 25. quum
& aliena Inst. de rer. divis. & c. afferte. de præsumpt.
Diff. vide apud Treutl. vol. 1. disp. 1. thes. 1. & Christin.
decis. 148. vol. 2. An judex ex officio teneatur inqui-
rere in delicta vide apud Treutl. disp. 31. vol. 2. thes. 1.
lit. e. ubi & praxim ostendit & disp. nost. seq. th. 3.

XI. Ad §. 2. quæstiones vide in disp. nost. 5. thes. 10
Ad §. 3. quæritur, an actio ad exhibend. cumulari
possit cum rei vindicat? Decisio petenda est ex disp.
11. thes. 2. Sed quæritur, an actio ad exhibend. quo-
que comperat, licet quis sciens rem læsam receperit?
Aff. l. exhibit. 7. C. ad exhib. Diff. Costal. in l. 3. D. com-
mod. An in act. ad exhib. ut & in reliquis summaris
judiciis semiplena probatio sufficiat. vide apud Busf.
in l. 3. D. ad exhib. Quæstiones, an unica interpella-
tio debitorem in mora constituat, an post litis con-
testationem etiam in stricti juris contractibus usuræ
debeantur, an saltē ex mora, vix hujus loci sunt, præ-
sertim cum hodie exiguum habeant usum. Zyp. tit. de
usur. in fin. Christ. vol. 2. dec. 191. n. 3. Gudel. 3. c. 13.

XII. Ad §. 4. quæstion. vide in disp. nost. 21. thes.
7. Ad §. 5. disputavi in d. disput. 21. thes. 6. Ad §. 6.
disputavi ex parte ad §. 20. & 28. Institut. de act.
Sed quæritur hic, homine occiso vel reperto occiso
in cōfinio duarum jurisdictionum cui cognitio tribu-
enda sit? Utrique, siue caput jaceat in alterius terri-
torio, siue pars corporis inferior; quoniam in casu
dubio media via tutissima est, ut dictum in fin. thes.
10. Diff. DD. varie, quos videre integrum est apud
Busf. ad l. 1. D. fin. regund. & Hænon. d. disp. 23. cont. 21.

XIII. Ad §. ult. quæritur, an adjudicatio numeran-
da sit inter modos adquirēdi domini sine traditione?

M m m

Aff

Aff: *Ulpian. in fragment. Inst. tit. de domin. 20. §. adjudicat 15. Diss. Accurs. hic.* Sed cur hoc ita in adjudicat. & donat. secus verò in emt. & vendit. & success. ex testamento vel ab intestato? Moribus quidem ita apud plerasque gentes obtinet, sed quæstio de jure Romano est.

DISPUTATIO JURIDICA
VIGESIMA SEXTA
DE PVBLICIS IVDICIIS.

Ad Tit. 18. ult. Instit. Lib. 4.

Resp. THOMAS VAN RYSEN *Ultraj.*

I. **A**D *pr. d. tit.* quæritur, an & in publicis judiciis juretur de calumnia? Negatur. *d. pr.* præsertim cum in his inscriptio adhibeatur, quæ hodie in usu esse desit. Vide *cenfur. nostr. ad tit. de susp. tut.* Diss. vide apud *Harp. hic. n. 12. & seq.* Item quæritur, an jure Canon. omnia judicia criminalia sint publica? Satis est quod Moribus Christianorum talia sint, ut probavimus. *disp. nos. 22. th. 1.* Adde *Clar. lib. 5. §. 1. n. 6. Vinn. ad § 1. h. t.*

II. Ad §. 1. quæritur, an in accusando crimine publico forensis præferatur extraneo? An extraneus admittendus? An uxor occisi anteferenda liberis? Germ. frater anteponendus consanguineo? Sed hæc & similes quæstiones inutiles sunt, cum hodie in Belgio accusatio duntaxat Fisco vel Prætori concessa sit, qui agit Reipub. vel Civitatis nomine: quippe non tam privatus, quam tota Respub. publico crimine læsa videtur. Vide *Vinn. hic.*

III. Ad §. 2. quæritur, an Magistratus vel Prætor in delicta inquirere possit, licet nullus existat accusator

tor vel delator? Aff: *l. 3. l. 13. D. de offic. Præsid. Nov. 128. c. 21.* Ratio est in *l. ita vuln. 51. §. 2. D. ad l. Aquil.* Diss. *DD. comm. telte Harpr. ad h. §. n. 29.* Moribus res expedita est. Sed quid dicendum de jure Canonico? frustra hoc quæritur, quum plus auctoritatis sit in Moribus Christianorum, qui passim jure Divino confirmantur. Curiosum tamen indagatorem mitto ad *Harpr. in d. §. 2. n. 45.* Quæritur itidem hic, an pœna capitalis tantum de naturali morte intelligi debeat? Negatur. *h. §. 2. §. l. 2. D. de publ. judic.* Diss. vide apud *Hænon. disp. 24. cont. 1. lit. i.* Sed quid de pœna sanguinis? illa regulariter pro pœna capitali ponitur. *l. transigere 18. C. de transact. l. 1. de bon. eor. qui ante sentent. l. ult. de prævar.* ergo nec fustigatio, nec membri amputatio, nec relegatio pœnæ capitali annumerari queunt. *l. licet 103. de V. S.* Diss. vide apud *Hænon. d. disp. d. cont. lit. b.* Vide & *Harpr. ad h. §. 2. n. 5. §. ad §. 3. n. 56.*

IV Ad § 3. quæritur, an & hoc crimen læsæ majestatis, de quo in *d. §. 3.* agitur, committatur contra Pontificem vel Tyrannum? Nego. *tot. tit. D. & C. ad l. Jul. majest.* Diss. post *Canonistas, Gigas in tractat. de crim. læs. majest.* An & contra Reges, Duces, Comites, Civitates superiorem non agnoscentes? Aff: *arg. l. 7. §. 3. in fin. ad l. Jul. majest.* Sed ita tamen, ut mitior pœna infligatur, quod non tanta majestas læsa sit. Diss. vide apud *Hænon d. disp. 24. q. 2. Harp. hic. n. 19.* An & contra Electores & Consiliarios Imperii? Aff: siue odio publico siue privato commissum sit. *arg. l. quisquis 5. C. ad l. Jul. majest.* Diss. vide apud *d. Hæn. d. q. 2.* Sed quæritur an & propter conspiracyem in Consiliarios Cæsaris memoria rei damnetur? Affirm: per *d. l. 5.* Diss. *Fachin. 9. c. 33.* Porro quæritur, an hujus criminis reus ipso jure etiam ante sententiam amittat dominium rerum suarum? Neg. per *l. quæ fit*

15. pr. *D. qui* & *a quib. manum* & *l. 22. res quæ* & *l. 46. §. 6. D. de jure fisci.* Diff. vide apud *Harp. hic n. 87.* & *Fachin. 9. c. 35.* Sed quid de pœna circa liberos ejus introducta, extenditurne ad liberos ante crimen natos? Aff: quia in illis magis metuitur paternum exemplum, quam in in natis post crimen. *DD. comm.* Diff. vide apud *Harpr. hic. n. 67.* & *Hæn. d. loc.* Quid de filiabus, nepotibus & pronepotibus? Ad illos non extenditur. *c. odia 15. de R. I. in. 6.* & *arg. l. 19 in fin. de lib. & posth.* Diff. vide apud *Harpr. d. n. 67.* Moribus idem obtinet in filiis. *Clar. in §. læs. majest. n. 10.* & *14.* *Zyp. tit. de pæn. §. de bon. damn. vers. Liberos* & *c. Treutl disp. 32. vol. 2. th. 1. lit k.* Ratio est in *c. 18. Ezech. c. 24. Deut. c. 14. lib. 2. Reg. et c. 25 lib. 2. Chrō. c. 4.* & *8. caus. 16. q. 6.* Facit quoq; *l. 9. de Senat. l. crim. 26. D. de pæn.* nisi dicamus, denegari propterea, quod metuatur vindicta quæ facilius per bona expediri solet. Quin regni usu ipsis interdici queat, nullus ambigo. Quibus textibus motus dixerim, nequidem paterna bona liberis deneganda esse. Unde & fructa hic plura de bonis futuris, de feudo rei, de legitima liberorum. Vide tamen *Harpr. ad h. §. n. 100.* & *seqq.*

V. Ad §. 4. quæritur, an etiam cum innupta adulterium committatur? Negatur de Jure Civili. *l. 6 §. 1. l. 34. D. adulter.* & *l. inter. 101. de V. S.* Affirmatur de Jure Canonico. *c. 4. caus. 32. q. 4.* Diff. *Menoch. lib. 2. de arbit. jud. quæst. cas. 420. n. 105.* & *seqq.* Sed quodnam jus præferendum? Can. quia juri Divino & sanæ rationi magis consentaneum est. *Exod. 20. v. 14. Matth. 5. v. 27. junct. 1. ad Corinth. c. 7. v. 4.* Utiq; mœchatur, qui fidem matrimonio datam violat; seu fornicatur, qui violat thorum, & lædit communio-nem corporis, ergo & conjux, qui cum soluta rem habuit. Cæterum in hoc adulterium (quod vulgo simplex vocant) nusquam in Jure Divino capitalem pœnam constitutam reperio. Quare tantum in eum
qui

qui cum nupta adulteravit, & multo magis in improbum & qualificatum (ut ajunt) adulterum dictam pœnam statutam esse, statuo. *Deut. 22. v. 22. & seqq. Levit. 20. v. 10. Genes. 20. Diss. Theolog. & ICt* varie, quos vide apud *Zepper. lib. 1. c. 10 pag. 75. Harpr. hic. Hænon. d. disp. 24. q. 3. Christin. decis. 197. vol. 4. Papon. lib. 22. tit. 9.* In quæstione an adulterium ex *l. Iul.* semper fuerit capitale, aut pœna gladii coercitum, subsistit *Tim. Fab. disp. 28. anniverf. thes. 13.* Sed apparet, pœnam gladii tempore Constantini in usu fuisse. *L. quamvis 30. in fin. C. ad l. Iul. de adulter. pœnam capitalena tempore Diocl. & Max. in l. 18. transigere. C. de transfact. quam in mare adprobavit Justin in Auth. sed hodie C. ad l. Iul. de adult.* Jure enim veteri adulterium non fuisse capitale, videtur ex *l. 5. de quæst. l. 13. Claud. de his quæ ut indign. l. 4. §. ad ult. 7. D. de re milit. l. 18. de testib. Diss. DD. varie.* Movetur & hic gravishæc quæstio, an hodie pœna capitalis adulterii proprie sic dicti recte mutata sit in pecuniariam? Aff: quia in Veteri Testamento haud dubie ejus ratio singularis fuit, cum per se nulla hic videatur proportio inter pœnam & delictum. Verum dolendum, multam illam pecuniariam nimis levem esse, præsertim apud illos, ubi adulteria sunt frequentiora, & in illos, qui sæpius adulterati sunt. Vide *Zyp. tit. ad l. Iul. de adulter. Gudelin. lib. 5. c. 18. de jure nov. Christ. ad ll. Mechl. tit. 2. art. 13. n. 3. & 4. Treutl. disp. 32. vol. 2. th. 2. & ibi Bacchov.* Quæritur autem, an etiam cum sponsa alterius adulterium committatur? Aff: per. *l. 13. si uxor. § 3. ad l. Iul. de adult. Deut. 22. v. 23. & 24. Diss. vide apud Harpr. hic. n. 24.* Sed quid de meretrice nupta? Idem, modo honeste vivat. *d. l. 13. §. 2. junct. l. 22. & 29. C. eod. Diss. vide apud Hænon. d. disp. q. 3.* Ast osculum impudicum sufficiensne adulterii commissi præsumptio? Neg. *Nov. 117. c. 1. vers.*

M m m 3

si de

fi de adult. l. ult. C. de probat. § l. 5. D. de pæn. Diss. vi. de apud Hænon. d. loc. Harpr. hic n. 60. Quæritur & hic, qua pœna stuprum puniatur Jure Canon. ? Sed præstat hoc ex Jure Divino determinare; quia morale puto, ut solutus solutam stupratam & ducat & dotet, nisi pater renuat dare in matrimon. quo casu dotatio sufficit. Exod. 22. v. 16. § 17. Deut. 22. v. 28. § 29. Zepper. d. tract. pag. 67. Diss. DD. varie. Vide Zepper. d. t. Harpr. hic n. 91. Treutl. disput. 32. vol. 3. thes. 3. lit. e. ubi & praxin hodiernam allegat. Sed quid, si vidua post mortem mariti stupro se polluat, amittitne dotem ? Neg: Nov. 39. c. 2. §. fin. junct. arg. l. 12. pr. de judic. quod nec à sacris paginis abhorret. 1. Corinth. 7. v. pen. Clar. lib. 5. sent. §. stuprum n. 5. nec nec à prox. Bus. ad l. 38. D. solut. matrim. Diss. DD. comm. teste Harpr. hic n. 100. Sed si vassallus cum vidua domini defuncti stuprum committat, amittitne feudum ? Negatur, quoniam dum illa viro soluta est, vassallus in dominum mortuum vix peccasse intelligitur. d. vers. pen. Adde c. 1. §. fin. de feud. sine culpa non amitt. § ibi Bald. Diss. Feudistæ comm. teste Harpr. hic n. 112.

VI. Ad §. 5. quær. an ille, qui Titiū interficere volens, interfecerit Sempronium, teneatur ordinaria pœna l. Corn. ? Negatur, si quæstio ex Moribus nostris decidenda est; quia iis non sufficit animum occidendi habuisse: & merito, quia pœnitentia sequi potuit: respectu vero Sempronii non habuit animum occidendi, ideoque nec tenetur. l. 1. §. 3. D. ad l. Cornel de sicar Zyp. d. tit. Diss. vide apud Fach. 1. cap. 37. Hæn. d. disp. cont. 4. quorum sententia etiam non admodum improbabilis est, sed in casu dubio tamen judex in mitiorem partem proclivis esse debet. Vide Ioan. à Sande lib. 5. tit. 9. def. 6. Hinc idem dicendum de eo, qui ebrius aliquem interfecit. d. l. 1. § 3. l. 6. § 7. de re milit. § l.

§ l. 12. in. fin. pr. de custod. reor. quibus usus Belgii accedit, teste Zyp. tit. de abolit. § remiss. vers. Et quamvis. Adde etiam Anton. Fabr. ad lib. 9. Cod. tit. 10. definit. 7. Dissent. DD. varie, ut videre est apud Bronch. cent. 4. aff. 83. Gail. 2. obs. 118. Quid de illo, qui convitiis laceffit, honoris sui tuendi causa injuriantem occidit? Tenetur ordinaria poena l. Cornel. quia occidit non iuste provocatus. Etenim fama non nisi errore vulgi laeditur, & nec vis corpori, nec vitæ illata est. Adde Deut, c. 32. v. 35. § Rom. c. 12. v. 19. Diss. vide apud Fachin. 1. com. c. 30 Harp. n. 193. Sed cum privata vindicta non sit licita. dd. capp. quid judicandum de l. minime 35. de relig. § sumpt. fun. l. 22. nec in ea. § 4. § l. 38. § 8. D. ad l. Iul. de adult. Quod injustæ sint, eoque merito abrogatæ. c. inter hæc § c. seq. c. 33. q. 1. Zyp. in notit. jur. Belg. tit. de raptor. Vide tamen Perez. ad lib. 9. Cod. tit. 9. n. 23 Bodin. de Repub. lib. 1. c. 3. Plures quæstiones huc spectantes cum usu vide apud Christin. decis. 198. vol. 4. Gail. 2. obs. 109. § seqq.

VII. Ad §. 9. quærit. an & ille poena parricidii plectendus sit, qui socerum, socrum, vitricum, novercam, privignum vel privignam occidit? Neg: d §. 6. § l. pen. § 1. D. ad l. Pompei. de parricid. Diss. vide apud Harp. hic. n. 27. At quid dicendum, si quis patrem vel filium suum naturalem vel adulterinum occiderit? Idem, quia illi nec proprie filii dici queunt, præsertim quum odiosa & severa non temere extendenda sint. Quam ob causam & Moribus præfata poena antiquata, est Harp. hic n. 30. Diss. vide apud Eund. ad h. §. n. 10.

VIII. Ad §. 7. quæritur, an & ille testis poena leg. Cornel. de fals. mulctandus sit, qui veri testimonii gratia pecuniam accepit, & verum dixit testimonium? Aff: de jure Civili, l. 1. §. sed etsi quis 2. D. ad l.

M m m 4

Cor-

Corn. de fals. junct. arg. l. 1. & pen. D. de calumn. Diss. vide apud *Hænon. d. q. 4. lit. b. Harpr. hic. n. 13.* quorum sententia in foro servanda viderur, quoniam inter delictum & pœnam nulla hic proportio servatur. Sic & mitius puniendus, qui quod extra judicium affirmaverat, postea in judicio negavit. *Alexand. conf. 74 n. 6. lib. 1.* Diss. vide apud *Harpr. hic. n. 17. Hænon. d. q. 4. lit. b.* Plures quæstion. rebus judicatis illustratas vide apud *Ant. Fab. ad lib. 9. Cod. tit. 13. def. 1. & seqq. deff. & titt.*

IX. Ad §. 8. quæritur, an mulier virum rapiens eadem pœna sit afficienda, qua afficitur raptor ex *l. un. C. de rapt.* Ut brevis hic sim & utilis, dico, nec raptam, nec raptorem, maxime si consensu raptus factus sit, sive copula intercesserit, sive non intercesserit, teneri ordinaria pœna *d. l. un.* quoniam nulla & hic justa proportio inter delictum & pœnam cōspicitur. Utiq; amantibus aliquid dandum est. *Nov. 74. c. 3. pr.* Quinimo vix Jovi datum, simul sapere & simul amare. Præterea non tam Resp. læsa videtur, quam ipsi parentes & proximi consanguinei. *c. pen. ext. de Rapt. Joan. à Sand. lib. 5. tit. 19. def. 10.* Concilium Tridentinum *sess. 24. c. 6. de reform. matrim.* permittit matrimonium, si rapta à raptoe separata postea consenserit, quæ sententia in foro obtinet, teste *Facchin. lib. 3. c. 46. & Juri Divino* conveniens est. *arg. c. 21. Jud. v. 22. Diss. DD. varie.* Vide *Christin decif. 334. vol. 1.*

X. Ad §. 9. quæritur., num & ille, qui rem civitatis alterius quam Romæ furatus est, teneatur pœna *leg. Jul. peculat.* Aff: per *l. 4. §. ult. D. ad l. Jul. peculat.* sed secus est, si pecuniam civitatis subtraxit. *lob pecun. 81. de furt.* quia affectus cadit in species, non verò in quantitates. *l. 3. de in litem jur.* Vel dicendū, *d. l. 4. §. 7.* loqui de civitate Roma, cujus res proprie dicuntur publicæ *l. 16. cum qui de V. S. & d. l. 81.* loqui de

de alia civitate. Diss. vide apud *Harpr. hic* & *Hænon. d. disp. 24. q. 4. lit. e.* Quæritur & hic, an sacrilegium committat, qui Auctore Principe ob meritum vel pretium possidet rem pseudo-sacram aut religiosam? Negatur. *arg. l. iuste 11. D. de adq. poss. l. 14. §. 1. in fin. de relig. & sumpt. fun. junct. l. cum loca sacra 36. D. eod. l. 5. C. de pagan.* Adde *Grot. de jure bell. & pac. lib. 3. c. 5. §. 8. & ibi notas* & *c. 12.* Quod in primis procedit Moribus Christianorum, quibus etiã hosti devicto res suæ relinquuntur, præsertim si pacto ita inter victorem & victum convenit. Vide *Reyd. Nederlantsche oorzoge. fol. 157. & seqq.* Imo stricto jure & hodie capti fiunt servi. *1. Petr. 1. 2. v. 19.* Sed quid, si bona intentione datæ sunt res ad cultum divinum exercendum, & veram religionem propagandam? Nulla intentio præjudicat veritati, nulla intentio bona facit causam bonam, sanctam vel religiosam, si revera res ad impium cultum, idolatricam & pollutam religionem, aut alias contra Jus Divinum largitæ sunt; ideoque tanquam ex crimine & dilicto cadunt in commissum *d. l. 5. & arg. l. 14 commissæ. D. de Publican. & vectigal.* Quod communi Consuetudine Germaniæ, Daniæ & Belgii obtinuit teste *Bus. ad l. 7. D. quod cujusc. univ.* Sed non male sane convertuntur quoque in usus pios templorum, scholarum, pauperum. *arg. Nov. 37. junct. l. 5. vel negare D. testam. quemad.* Quod & Moribus Germaniæ & Belgii servatur. At quid, si possessor nec sacerdos, nec pauper sit, estne tutus in conscientia? Quidni? si enim Princeps justus & legitimus istiusmodi bonorum Dominus sit, atq; adeo de iisdẽ disponat, quomocunq; ipsi ex Repub. videtur, ergo & illi qui retinent seu accipiunt, tutò & tràquille possident. Quid denique, si bona vere & ex jussu Dei ad veram religionem excolendam, & sustentandos pauperes do-

M m m 5

nata

nata sunt? Sacrilegium, vel saltem furtum committi videtur, si in alios usus convertantur. *arg. c. 27. Levit. vers. 28. Nehem. 13. v. 10. & seqq. Malach. 1. v. 8. 3. v. 8. Nov. 7. c. 10. Can. 3. & §. c. 12. q. 2.* Plures rationes vide apud *Danæ. lib. 3. polit. Christ. c. 2. Zepper. de ll. Moisaic. lib. 4. c. 10. sub fin.* Sed quid, si bona superflua sunt? Possunt sine crimine sacrilegii in salutem Reipub. impendi ex verisimili voluntate donatium, qui dum Ecclesiæ prospectum voluerunt, haud dubie Reipub. incolumitatem spectasse censentur, quum illa sine hac subsistere nequeat. *Disl. Theologi & JCti Varii varie.*

XI. Ad §. 10. quæritur, an ut pater propter famem & inedia, ita & propter captivitatem, quâ perire deberet, filium distrahere possit? *Aff: per l. 2. C. de pat. qui fil. dist. junct l. 12. de ll. & SCtis.* *Disl. vide apud Harp. hic & Hænon. d. q. 4. lit. k.* Quid de matre? Secus est, quia non habet liberos in potestate; unde & apud Nos hæc ne quidem in patre locum habent; quia apud nos cessat parria potestas. *Adde Deut. c. 24. v. 7. Exod. 21. v. 17. & c. 1. ext. de furt. Disl. vide apud dd. Auctor.*

XII Ad §. 11. & ult. variae proponuntur quæstiones, quæ tamen, dum vix una illarum contrarios habet Doctores, silentio præteribo, ne jus nostrum satis superque alias controversum, & contrarius opinionibus involutum, quæsitis quæstiunculis obruam. Præterea Moribus horum judiciorum pleraque mutata sunt, & poenæ in arbitrio judicis. *Zyp. tit. de pæn. tit. de ambit. Bus. ad tit. de offic. præf. urb. Rosbach. tit. 32. de pæn. n. 23. & 24.* *Adde & Vult. ad h. §. n. 7.* Ut ergo nos ad præceptum & methodum Imperatoris accommodemus, hisce paucis quæstionibus de publicis judiciis propositis, finem hic facimus.

INDEX

I N D E X

Censuræ & Disputationum.

A

ACEPTILATIONIS
definitio, effectus
& usus pag. 539.

& seq. acceptilatio an
Juris Civilis sit, & quæ
de ea quæstiones inuti-
les pag. 871. & seq.

Accrescendi jus an &
quale hodie locum ha-
beat. p. 343. & an locū
habeat inter verbis
conjunct. p. 791.

Actionis definitio, ordo &
formula hodierna. pag.
588. & 603. actio in
personam & in rem
quomodo hodie intende-
tur. p. 589.

Actio confessoria & ne-
gatoria an etiam in a-
liis juribus vindicandis
competat. p. 591. Actio-
ris partes quis proprie
obtineat, & quis ille u-
nus casus in §. 2. Inst. de
act. p. 886.

Actionem Public. posse
hodie cumulari cum rei
vind. p. 592. Actio re-
fissoria usucapionis

quando competat, ejus-
que usus. p. 593. & 887.

Actio Paul. quando com-
petat, ejusque usus. p.
594. & seq.

Actio Serviana & quasi
Serviana quando com-
petant, earumque usus
hodiern. p. 596. & seq.

Actio de petulio quomo-
do una actio sit cum
act. de in rem vers. pag.
632. & an hodie usum
habeat. p. 599.

Actionis juratoriae ratio
& usus. p. 600. & 889.

Actiones pœnales hodie
arbitrarias esse. p. 601.
actiones præjudiciales
quomodo hodie in usu.
p. 602. Act. sempronii
hodie tantum in sim-
plum & rei persecu-
torias esse. pag. 604. &
seq. & 608. actiones po-
pulares non sunt in usu.
pag. 885.

Action. mixtæ an & quæ
dentur. p. 607. & seq.
actio de servo corrupto
qualis hodie in usu.
pag.

I N D E X

pag. 906.
Actio tripli hodie in usu non est. p. 610.
Actionis divisionem in bonæ fid. & stricti jur. hodie in usu non est. p. 614.
Actionis de dote privilegium quale sit p. 615. & *actiones arbitrariæ an distinctæ sint à cæteris, earumque usus.* p. 617. & *seq.* & p. 894.
Actio pro socio an hodie privilegiata. p. 626. *actio directa & utilis an hodie in usu.* p. 573. & *seq.*
Actio de tigno juncto in duplum hodie in usu non est. p. 181. & 735.
Actus quid sit, & quomodo sine itinere esse queat. p. 205. & *seq.* & 741.
Ademptio legatorum quando censetur facta. p. 794.
Aditio hereditatis quando facta intelligatur, ejusque usus. p. 334. & 787.
Adolescentes invit. hodie curatores accipiunt. p. 126.
Adoptionis hodiernus usus. pag. 83. & 720. &

seq.
Adscriptitii quales hodie sint. p. 37. & 706.
Ædificia an & quo pacto hodie solo cedant. pag. 181. & *seqq.* & p. 735. & *seq.*
Avocati non testantur jure privilegiato. p. 760.
Ætatis venia hodie certis annis non est adstricta. p. 125.
Affinitatis an dentur gradus. p. 717. in fin.
Agnatorum differentia sublata est. p. 106. usus p. 105. & *seqq.*
Alluvio quid, ejusque usus. p. 169.
Alveus fluminis ad quos hodie pertineat. p. 172. & *seq.*
Apium examen cujus maneat. p. 163.
Aqua profluens an aqua fluvii. p. 731.
Arbor vel manu hominis transplantata, vel vi flumin. cujus sit. p. 185. & 170.
Areæ ususfructus durare debet, licet ædificium destructum sit. p. 216.
Arrhæ datio quot modis fiat, effectus & usus. p. 800. & *seq.* & 841.

INDEX.

*Isyla quibus erecta & li-
cita sint. p. 60. & 710.*
*Tutoritas tutoris quan-
do opus. p. 120. & seqq.*

B

*Anniti an amittant
usum. p. 215.*
*Beneficium competentiae
an hodie competat. p.
625. & seq.*
*Beneficium divisionis
quid sit & quando ho-
die competat. p. 492.
& 834.*
*Beneficium inveterarii qua-
do & quomodo hodie
competat. pag. 333. &
785. & seq.*
*Bona ad falsam religio-
nem data verti possunt
in usus profanos. p. 732*
*Bonorum nulla habenda
ratio in successione ab
intest. p. 451. & 804. &
seqq.*
*Bonorum possessio quae
est similis hereditati,
hodie in usu non est. p.
667.*

C

*Canon in emphyteusi
quando solvendus. p.
850.*
Casus insolitus species

fortuiti est. p. 820.
*Causae lucrativae duae
quidni possent concur-
rere? p. 341.*
*Cautio fructuaria & qua-
si a quo remitti possint.
p. 745. & quomodo fi-
ant. p. seq.*
*Civitas an & quomodo
leges condere possit. p.
702.*
*Codicillorum ius hodie-
num & codicillaris
clausulae effectus. pag.
393. & seqq. & p. 802.
& seq.*
*Commixtio cuius juris
esse debeat. p. 180.*
*Commodatum quid, ejus-
que usus. p. 457. & seq.
& p. 819. & seq.*
*Compensatio quid, &
quando hodie locum
habeat. pag. 616. & p.
893. & seq.*
*Condictio certi an gene-
ralis & quid cond. in-
deb. sit. p. 818. & seq.*
*Condictio futura an &
cur detur contra here-
dem. p. 560. & 878.*
*Conditio impossibilis vi-
tiare videtur testamē-
tum. p. 299.*
*Conditio, si heres non erit,
quid contineat. p. 774.*
Con.

I N D E X.

*Conditiones arbitrarie
quomodo interpretan-
da. p. 825.*

*Conductor regulariter
culpam levem præstat.
p. 513 conductor quan-
do teneatur de incen-
dio, & an possit expelli
ab empt. p. 856. & seq.*

*Confusio cuius juris esse
debeat. p. 178.*

*Consensus parentum &
liberorum in nuptiis
an & quando necessa-
rius sit. p. 66 & 714. &
seq.*

*Constituti & fideiussionis
convenientia hodierna
p. 598.*

*Consuetudo quanto tem-
pore & quot actibus
& quomodo introdu-
ctatur & probetur. p.
32. & 704. & seq.*

*Contractus quid & quo-
tuplex p. 815.*

*Contractus quidni possunt
celebrari in testamen-
to. p. 157.*

*Conventio & pactio quo-
modo differant. p. 815.*

*Convitium quando obli-
get. p. 881.*

*Correus quomodo hodie
conveniatur. p. 468. an,
si solvit, habeat actio-*

*nem, an teneatur ad
communicandum. pag.
818.*

Culpa quotuplex. p. 729.

D

*Damnum injuria da-
tum quomodo hodie
reperatur. pag. 564. &
572.*

*Debitor in diem non po-
test solvere ante diem
p. 871.*

*Delegatio quid, & an
pertineat ad l. ult. C. de
novat. p. 542. & 872.*

*Deliberandi jus quibus
& quando competat. p.
332.*

*Delicta hodie ad præto-
rem pertinent. p. 545.
& 686. & 873.*

*Depositum quid, & quale
jus Divinum circa de-
positum & an in re im-
mobili consistat. p. 458.
& seq. & pag. 820. &
seq.*

*Deportationis usus. p. 90.
& seq.*

*Dominium debet trans-
ferri sine traditione. p.
195. & seq.*

*Donatio quid, quotuplex,
quæ insinuationem re-
quirat, quæ revocari
que-*

INDEX.

queat. p. 232. & seqq.

& 750. & seqq.

Doarium sive dotalitium
quid sit. p. 239.

Dotalis rei quis verus &
quasi dominus, ejusque
usus hodiernus. p. 241.

& seq. & 753.

E

E Mancipationis speci-
es quot hodie in usu.
p. 95.

Emphyteusis quid & quo-
tuplex, quomodo diffe-
rat à censuali. p. 511.
& seq. an juris gent. an
scriptura fieri debeat,
an possit vendi vel do-
nari. p. 852. & seqq.

Emptio quid & quando
rescindi possit. p. 500.
& seq. p. 838. emptoris
periculo cur res vedita
intereat. p. 505. & seq.

Error in venditione quā-
do noceat. p. 839.

Error in nupta an vitiet
matrimonium. p. 716.

Exceptio quid, & an ex-
ceptio excussonis sit di-
latoria. p. 654 & 834.

Exceptio ordinis & divi-
sionis quando opponi
debeant. p. 834.

Exceptio non num. pecun.

quamdiu hodie compe-
tat. p. 836.

Exceptiones dilatoria &
peremptoriae quando
hodie opponantur. p.
904.

Excusationes tutorum
hodie arbitrariae vi-
dentur. p. 134.

Exercitoria actio hodie in
usu non est, & Sumus quis-
que tantum exercitor
pro sua parte tenetur.
pag. 629. & seqq.

Exhereditatio quando va-
leat. pag. 283. & seqq.
& p. 763. & seqq. &
779. & seqq.

F.

F Falcidia an debeat ef-
se locus. p. 370. & seqq.
& p. 795

Familiae ercisc. actioni an
præscribatur. p. 868.

Famosi libelli pæna. pag.
882.

Fera & hodie debet fieri
occupantis. p. 161. per-
tinet ad eum, qui vul-
neravit. pag. seqq.

Feuda qualia hodie bona
p. 790.

Fideicommissum debetur
licet nullus testis ad-
fuerit. pag. 388.

Fide-

I N D E X.

*Fidejussor hodie etiam
in excurrentem sum-
mam obligatur; p. 493.*

eq.

*Fidejussor accedit obligat.
ex delicto sub. distinct.
pag.*

*Filius hodie de bonis ad-
ventitiis testari potest.
pag. 832 277. filius
gravatus fideicom. duas
quarta hodie detrahit
pag. 799.*

*Flumina quo jure hodie
censeantur. pag. 127. &
seq.*

*Fratrum filii videntur ad
mittendi tantum in
stirpes pag. 810.*

*Fructuarii an & quomo-
do jus suum possit alie-
nare. pag. 218. & 747.*

*Fructuarii an transferat
fructus. pag. 190.*

*Fruementum ex spicis cu-
jus sit pag. 175.*

*Fur non est qui fame ur-
gente furatus est escu-
lenta p. 874.*

*Furti pœnan hodie arbi-
trariam esse. pag. 549.
an. possit esse capitalis.
pag. 876.*

*Furtum hodie non com-
mittit cōmodator aut
depositarius, ut in §. 6.*

de furt. pag. 550.

G

*G Enere legato, quid ju-
ris. pag. 356. & seq. &
pag. 794.*

*Gradus computatio qua-
lis & quæ præferenda
pag. 717.*

*Grege legato debetur usus
in una ove pag. 352.*

H

*H Abitatio an species
servitutis. pag. 747.*

*Heres hodie ex certo vel
ad certum dicem dari
potest. pag. 298.*

*Heredes hodie omnes vo-
luntarii sive extranei
sunt. pag. 328.*

*Hereditatis aditio quo-
modo & quando facta
censeatur. pag. 787.*

*Hosium res & quo pacto
hodie legent. et ad qui-
rantur. p. 166. & seq.*

I

*I Ncestus an committa-
tur inter fratrem & so-
ror. pag. 70. & 716.*

*Indebitum quando repeti
possit. p. 816. licet solu-
tum ex causa damne
dati, legati ad pias cau-*

s44

INDEX.

fas &c. p. 535.
Infamis an possit esse
procurator p. 904.
Injuria quid, an & quæ
vindicari possit, actio
ad palinodiam civilis
est, dissimulatione abo-
letur p. 575. & seqq. &
 p. 881. & seqq.
Institutio heredis an ne-
cessaria & præcedere
debeat p. 365. & 784.
Institutus in re certa ho-
die illa contentus esse
debet p. 294. & seq. &
 p. 769.
Insula in flumine nata
hodie ad Ord. pertinet
Interdict. quor. bon. non
est in usu pag. 667. pag.
 171. & seq.
Intestatus quoque pupil-
lus dicitur p. 805.
Inundationis jus apud
Holland. durum p. 173.
Iudicis imperitia cur &
quando hodie puniatur
 p. 584.
Iudicium rescindens &
rescissorum an possint
cumulari p. 88. An pos-
 sessor. & petitor. p. 907.
Jura captivitatis hodie
inter Christianos ces-
sant p. 37.
Jurisconsultor. auctoritas

an comparetur com-
muni DD. opinioni aut
reb. judicat pag. 31. &
 704
Interdicta an & quando
hodie competant pag.
 664. & seq. & p. 906.
Iudex quomodo judicare
debeat p. 922.
Iurisprudentia quid, &
quid in ea res divinæ.
 p. 13. & 14. & p. 700.
Iuris præcepta quot, &
quænam illis adver-
sentur p. 16. & 700. &
 seq.
Iuris divisio varia, pag.
 19 & seqq. & pag. 701
 & seqq.
Jus publicum quid & quot
modis partitum, p. 17.
 & 701.
Ius Romanum quando in
Belgio locum habeat.
 p. 24. et 25.
Iusjurandum calumniæ
quomodo hodie usur-
petur p. 675.
Iustitia quomodo divi-
datur & quotuplex sit.
 p. 699 & seq.

L.

L Egari quænam res
 possint. & quid de
 feudo p. 339. & 789.

Nnn

Le

INDEX.

*Legatum vel alienæ an ju-
re Canon. valeat p. 789.*

*Legatarii an possint hodie
esse testes. p. 265.*

*Legatorum adæquatio
cur facta. p. 338.*

*Legatum ususf. omn. bon.
an valeat. p. 769.*

*Legatum an oppignora-
tum p. 789.*

*Lex nova quando obliget.
p. 703. an scriptura sit
de substantia ejus. p. ead.*

*Legitima portio an tolli
possit. p. 783. quota ho-
die sit p. 323. & quo ti-
tulo relinquenda. pag.
784.*

*Legitimatio quotuplex
hodie p. 81. et seq. et. p.
719. et seq.*

*Liberi in conditione posi-
ti an et quatenus sunt
in dispositione p. 769.
et seq.*

*Literaru obligatio quales
hodie effectus habeat.
p. 196. et seq. et p. 839.
et seq.*

*Locatio quid et quæ ejus
hodie jura. p. 508. et seqq.
et p. 848. et seqq.*

M.

Mandatum quid &
quâdo hodie obliget

p. 522. & seqq. & p. 861.
& seqq.

*Mare cuius. juris. p. 151 &
730 & seq.*

*Mariti quæ potestas ho-
die in bonis uxoris. p.
143. & 241. & seq. &
p. 753.*

*Materiæ dominus an spe-
ciei dominus. pag. 175.
& seq.*

*Matris præteritio quid
hod. operetur. p. 290.
& 766. & seq.*

*Merces locationis an tan-
tū in pecunia numera-
ta consistat. p. 49. & seq.
Merces in mare conje-
ctæ cuius juris. p. 201.
& seq.*

*Militis testamentum non
tantum subjacet que-
relæ inoff: sed etiam
nullū est. p. 78. Milites
in locis limitaneis,
milites nostri gaudent
isd. privileg. p. 760.*

*Minor. 25. ann. an. possit
esse procurator. p. 709.
invitus accepit cura-
torem. p. 126.*

*Muciana cautio an ha-
beat locum in contract.
p. 825.*

*Mutui an sit species alie-
nationis. p. 816. natura
&*

INDEX.

Effectus ejus. p. ead.
 & seq.

N.

Naturales liberi, nati
 ex damnato coitu an
 sibi invicem succedant.
 p. 808.

Negot. gestor. tantum cui-
 pam levem praestat. p.
 866.

Nepos ex filio an fiat legi-
 timus, si patre mortuo
 avus contraxit ma-
 trim. p. 720.

Nepos post mortem avi
 conceptus an avo heres
 existat p. 720.

Nepotes quomodo patruo
 succedere debeant. p.
 810.

Novatio quādo hodie fa-
 cta intelligatur. p. 872.

Nuptiae quid & quae pro-
 hibitae p. 64. & seqq. an
 comprivignoru licitae
 p. 718. an consobri-
 num. p. 717. aliaque
 nuptiar. jura. p. 714. et
 seqq.

O.

Obligatio quid et quo-
 tplex. p. 452. et seq.
 et p. 814. et seqq.

Obligationes hodie omnes
 naturales, sed efficaces

sunt. pag. 453 et 814.
 Officium judicis. p. 677.
 et seqq.

Ordinis beneficium qui-
 bus competat p. 492. et
 seqq.

P.

Pacta nuda hodie acti-
 onem pariunt. p. 815.

Paganus & hodie pro par-
 te testatus pro parte
 intestatus decedere po-
 test. p. 294.

Pæna plus petit. Mori-
 bus abrogatae sunt pag.
 621. & seq.

Pæna debetur, quanta-
 cunque promissa. pag.
 827.

Patria potestas in quibus
 hodie consistat. p. 62. &
 seq. quibus modis dis-
 solvatur. p. 90. & seqq.
 & p. 703.

Parentes hodie sine venia
 in jus vocantur p. 601.

Partus quoniam legitimi,
 p. 713.

Columbarum jus hodie-
 num. p. 164. & seq.

Peculi advent. usuf. ho-
 die nullus ad patrem
 pertinet. p. 248.

Periculum rei venditae
 an & quando hodie per-

INDEX.

Spurii, an sint personæ turpes p. 782.

Stipulat. quid hodie, ejusque usus p. 461. et seq.

Stipulari alteri hodie quis potest p. 477. nascitur obligatio, licet non congrue responsum sit, p. 478 § 829. et seq.

Subsignatio test. hodie in testam. non fit. sed. subscriptio, magis tamen ex solennitate, quam necessitate p. 259.

Substitutio quid et quotuplex ejusque jura p. 300. et seqq. et p. 771. et seqq.

Successionis jura p. 439. et p. 104. et seqq.

T.

T*estamentum quid et quotuplex* p. 255 et seqq. qualia sint testamenti hodierna. p. 267.

Testamenti factio cuius juris p. 756. et seq.

Testam. cæci quomodo hodie fieri queat p. 761.

Testamenti factionem Mores permittunt filiosam et seq. p. 277. et 761.

Testament. juxta statutum loci factum etiam

extra territorium obtinet p. 762. in fin.

Testamentum pagani quando instar militis valeat p. 760.

Testamentum apud hostes factum hodie valet, p. 281. an et apud Turcas factum. p. seq.

Testamentum patris quomodo fiat et revocetur p. 758.

Testes in testamento qui possint esse p. 260. et seqq.

Testes in testam. milit. nuncupat. quot. requirantur p. 760.

Thesaurus hodie pertinet ad fiscum p. 193. et 738.

Tutela quid et quotuplex ejusque jura hodierna p. 99. et seqq. 4. 722. et seqq.

V.

V*enditor an præcise tenentur rem tradere* p. 340.

Venditoris jura plura p. 499 et seqq. et p. 938. et seqq.

Venia ætatis, quando hodie peti possit p. 125.

Victus victori qualis et quando in expensas dam-

nan-

I N D E X.

nandus. p. 911.

Unio proliumquæ p. 83.

Vsuarius quid juris habe-
at, et quomodo diffe-
rat ab usuf. pag. 217. et
seq.

Usucapionis et præscrip-
tionis jura hodierna. p.

222. et seqq. et p. 748:
et seqq.

Ususfructus quid et quo-
tuplex, quomodo con-
stituatur et amittatur.
p. 201. et seqq. et p. 743.
et seqq.

F I N I S

